

TE Vwgh Erkenntnis 2012/3/28 2011/08/0383

JUSLINE Entscheidung

© Veröffentlicht am 28.03.2012

Index

10/07 Verwaltungsgerichtshof;

66/01 Allgemeines Sozialversicherungsgesetz;

Norm

ASVG §4 Abs2;

ASVG §471c;

ASVG §5 Abs2 Z1;

VwGG §42 Abs2 Z1;

1. ASVG § 4 heute
2. ASVG § 4 gültig ab 01.07.2022 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 15/2022
3. ASVG § 4 gültig von 01.09.2016 bis 30.06.2022 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 75/2016
4. ASVG § 4 gültig von 01.01.2014 bis 31.08.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 187/2013
5. ASVG § 4 gültig von 01.01.2013 bis 31.12.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 89/2012
6. ASVG § 4 gültig von 01.06.2012 bis 31.12.2012 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 17/2012
7. ASVG § 4 gültig von 01.08.2010 bis 31.05.2012 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 62/2010
8. ASVG § 4 gültig von 01.08.2009 bis 31.07.2010 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 83/2009
9. ASVG § 4 gültig von 01.01.2006 bis 31.07.2009 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 132/2005
10. ASVG § 4 gültig von 01.01.2006 bis 31.08.2005 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 45/2005
11. ASVG § 4 gültig von 01.09.2005 bis 31.12.2005 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 132/2005
12. ASVG § 4 gültig von 01.08.2001 bis 31.08.2005 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 99/2001
13. ASVG § 4 gültig von 01.01.2001 bis 31.07.2001 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 99/2001
14. ASVG § 4 gültig von 01.01.2001 bis 31.12.2000 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 142/2000
15. ASVG § 4 gültig von 01.01.2000 bis 31.12.2000 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 138/1998
16. ASVG § 4 gültig von 01.01.2000 bis 31.12.1999 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 139/1997
17. ASVG § 4 gültig von 01.01.2000 bis 31.12.1997 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 139/1997
18. ASVG § 4 gültig von 01.01.1999 bis 31.12.1999 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 138/1998
19. ASVG § 4 gültig von 01.08.1998 bis 31.12.1998 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 138/1998
20. ASVG § 4 gültig von 01.01.1998 bis 31.07.1998 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 138/1998
21. ASVG § 4 gültig von 23.04.1997 bis 31.12.1997 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 39/1997
22. ASVG § 4 gültig von 01.01.1997 bis 22.04.1997 zuletzt geändert durch BGBl. Nr. 600/1996
1. ASVG § 471c gültig von 01.01.2017 bis 31.12.2018 aufgehoben durch BGBl. I Nr. 79/2015
2. ASVG § 471c gültig von 01.01.1998 bis 31.12.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 139/1997

3. ASVG § 471c gültig von 01.01.1977 bis 31.12.1997 zuletzt geändert durch BGBl. Nr. 704/1976
 1. ASVG § 5 heute
 2. ASVG § 5 gültig von 01.01.2023 bis 31.08.2022 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 60/2022
 3. ASVG § 5 gültig von 01.01.2023 bis 31.12.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 64/2024
 4. ASVG § 5 gültig ab 01.01.2023 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 106/2024
 5. ASVG § 5 gültig von 01.09.2022 bis 31.12.2022 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 106/2024
 6. ASVG § 5 gültig von 01.09.2022 bis 31.12.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 64/2024
 7. ASVG § 5 gültig von 01.07.2022 bis 31.08.2022 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 106/2024
 8. ASVG § 5 gültig von 01.07.2022 bis 31.12.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 15/2022
 9. ASVG § 5 gültig von 01.01.2020 bis 30.06.2022 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 106/2024
 10. ASVG § 5 gültig von 01.01.2020 bis 31.12.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 20/2019
 11. ASVG § 5 gültig von 01.01.2020 bis 30.06.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 100/2018
 12. ASVG § 5 gültig von 01.01.2020 bis 18.03.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 8/2019
 13. ASVG § 5 gültig von 01.07.2019 bis 31.12.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 20/2019
 14. ASVG § 5 gültig von 01.07.2019 bis 18.03.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 8/2019
 15. ASVG § 5 gültig von 19.03.2019 bis 30.06.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 20/2019
 16. ASVG § 5 gültig von 01.01.2019 bis 18.03.2019 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 125/2017
 17. ASVG § 5 gültig von 01.01.2019 bis 01.08.2017 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 66/2017
 18. ASVG § 5 gültig von 02.08.2017 bis 31.12.2018 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 125/2017
 19. ASVG § 5 gültig von 01.01.2017 bis 01.08.2017 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 75/2016
 20. ASVG § 5 gültig von 01.01.2017 bis 31.08.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 44/2016
 21. ASVG § 5 gültig von 01.01.2017 bis 31.08.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 44/2016
 22. ASVG § 5 gültig von 01.01.2017 bis 31.05.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 18/2016
 23. ASVG § 5 gültig von 01.01.2017 bis 29.02.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 162/2015
 24. ASVG § 5 gültig von 01.01.2017 bis 31.12.2015 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 79/2015
 25. ASVG § 5 gültig von 01.09.2016 bis 31.12.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 75/2016
 26. ASVG § 5 gültig von 01.06.2016 bis 31.08.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 44/2016
 27. ASVG § 5 gültig von 01.03.2016 bis 31.05.2016 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 18/2016
 28. ASVG § 5 gültig von 01.01.2016 bis 29.02.2016 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 417/2015
 29. ASVG § 5 gültig von 01.01.2015 bis 31.12.2015 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 288/2014
 30. ASVG § 5 gültig von 01.01.2014 bis 31.12.2014 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 434/2013
 31. ASVG § 5 gültig von 01.01.2014 bis 31.12.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 87/2013
 32. ASVG § 5 gültig von 01.01.2013 bis 31.12.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 4/2013
 33. ASVG § 5 gültig von 01.01.2013 bis 31.12.2012 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 123/2012
 34. ASVG § 5 gültig von 01.01.2013 bis 31.12.2012 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 441/2012
 35. ASVG § 5 gültig von 01.01.2012 bis 31.12.2012 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 398/2011
 36. ASVG § 5 gültig von 01.01.2011 bis 31.12.2011 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 111/2010
 37. ASVG § 5 gültig von 01.01.2011 bis 31.12.2010 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 403/2010
 38. ASVG § 5 gültig von 01.08.2010 bis 31.12.2010 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 62/2010
 39. ASVG § 5 gültig von 01.01.2010 bis 31.07.2010 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 450/2009
 40. ASVG § 5 gültig von 01.08.2009 bis 31.12.2009 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 83/2009
 41. ASVG § 5 gültig von 01.01.2009 bis 31.07.2009 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 83/2009
 42. ASVG § 5 gültig von 01.01.2009 bis 31.12.2008 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 289/2008
 43. ASVG § 5 gültig von 01.01.2009 bis 30.09.2008 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 346/2008
 44. ASVG § 5 gültig von 01.10.2008 bis 31.12.2008 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 83/2009
 45. ASVG § 5 gültig von 01.01.2008 bis 30.09.2008 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 359/2007
 46. ASVG § 5 gültig von 01.01.2007 bis 31.12.2007 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 532/2006
 47. ASVG § 5 gültig von 01.01.2006 bis 31.12.2006 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 446/2005
 48. ASVG § 5 gültig von 01.01.2006 bis 31.12.2005 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 132/2005
 49. ASVG § 5 gültig von 01.01.2006 bis 31.08.2005 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 45/2005
 50. ASVG § 5 gültig von 01.09.2005 bis 31.12.2005 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 132/2005

51. ASVG § 5 gültig von 01.01.2005 bis 31.08.2005 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 531/2004
 52. ASVG § 5 gültig von 01.01.2005 bis 31.12.2004 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 142/2004
 53. ASVG § 5 gültig von 01.01.2005 bis 31.12.2004 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 145/2003
 54. ASVG § 5 gültig von 01.01.2004 bis 31.12.2004 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 611/2003
 55. ASVG § 5 gültig von 01.01.2004 bis 31.12.2003 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 479/2002
 56. ASVG § 5 gültig von 01.01.2004 bis 31.12.2002 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 140/2002
 57. ASVG § 5 gültig von 01.01.2003 bis 31.12.2003 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 479/2002
 58. ASVG § 5 gültig von 01.01.2002 bis 31.12.2002 zuletzt geändert durch BGBl. II Nr. 475/2001
 59. ASVG § 5 gültig von 01.01.2002 bis 31.12.2001 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 99/2001
 60. ASVG § 5 gültig von 01.01.2002 bis 31.12.2001 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 67/2001
 61. ASVG § 5 gültig von 01.08.2001 bis 31.12.2001 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 99/2001
 62. ASVG § 5 gültig von 01.07.2000 bis 31.07.2001 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 99/2001
 63. ASVG § 5 gültig von 01.01.2000 bis 30.06.2000 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 10/1999
 64. ASVG § 5 gültig von 01.01.2000 bis 31.12.1999 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 138/1998
 65. ASVG § 5 gültig von 01.08.1999 bis 31.12.1999 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 10/1999
 66. ASVG § 5 gültig von 01.08.1999 bis 31.07.1999 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 139/1997
 67. ASVG § 5 gültig von 01.01.1999 bis 31.07.1999 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 10/1999
 68. ASVG § 5 gültig von 01.01.1998 bis 31.12.1998 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 139/1997
 69. ASVG § 5 gültig von 01.07.1997 bis 31.12.1997 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 47/1997
 70. ASVG § 5 gültig von 23.04.1997 bis 30.06.1997 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 39/1997
 71. ASVG § 5 gültig von 01.01.1997 bis 22.04.1997 zuletzt geändert durch BGBl. Nr. 600/1996
1. VwGG § 42 heute
 2. VwGG § 42 gültig ab 01.01.2014 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 33/2013
 3. VwGG § 42 gültig von 01.07.2012 bis 31.12.2013 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 51/2012
 4. VwGG § 42 gültig von 01.07.2008 bis 30.06.2012 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 4/2008
 5. VwGG § 42 gültig von 01.01.1991 bis 30.06.2008 zuletzt geändert durch BGBl. Nr. 330/1990
 6. VwGG § 42 gültig von 05.01.1985 bis 31.12.1990

Betreff

Der Verwaltungsgerichtshof hat durch den Vorsitzenden Senatspräsident Dr. Müller und die Hofräte Dr. Strohmayer und Dr. Lehofer als Richter, im Beisein der Schriftführerin Mag. Peck, über die Beschwerde der P G in S, vertreten durch Mag. Ludwig Vogl, Rechtsanwalt in 5230 Mattighofen, Stadtplatz 48, gegen den Bescheid des Unabhängigen Verwaltungssenates des Landes Salzburg vom 19. August 2011, Zl. UVS-38/10278/10-2011, betreffend Übertretungen des ASVG (weitere Partei: Bundesminister für Arbeit, Soziales und Konsumentenschutz), zu Recht erkannt:

Spruch

Der angefochtene Bescheid wird wegen Rechtswidrigkeit seines Inhalts aufgehoben.

Der Bund hat der beschwerdeführenden Partei Aufwendungen in der Höhe von EUR 1.326,40 binnen zwei Wochen bei sonstiger Exekution zu ersetzen.

Begründung

Mit dem angefochtenen Bescheid wurde die Beschwerdeführerin zweier Übertretungen des § 33 Abs. 1 und 2 in Verbindung mit § 111 Abs 1. Z. 1 und 2 ASVG für schuldig erkannt und es wurden über sie gemäß § 111 Abs 1 Z 1 und Abs. 2 (zweiter Strafrahmen) ASVG Geldstrafen von jeweils EUR 730,-- (Ersatzfreiheitsstrafe von jeweils 4 Tagen) verhängt (die mit dem selben Bescheid ausgesprochenen Bestrafungen nach dem Ausländerbeschäftigungsgesetz waren ebenfalls Gegenstand der Beschwerde an den Verwaltungsgerichtshof, über die insoweit bereits mit hg. Erkenntnis vom 26. Jänner 2012, Zl. 2011/09/0201, entschieden wurde). Die Beschwerdeführerin habe als Dienstgeberin zu verantworten, dass V.G. und H.K. zumindest am 10. Oktober 2001 um 9:40 Uhr als geringfügig Beschäftigte und damit gemäß § 7 Abs. 3 lit. a ASVG nur in der Unfallversicherung pflichtversicherte Dienstnehmer beschäftigt worden seien, ohne die Beschäftigten vor Arbeitsbeginn beim zuständigen Krankenversicherungsträger angemeldet zu haben. Mit dem angefochtenen Bescheid wurde die Beschwerdeführerin zweier Übertretungen des Paragraph 33, Absatz eins und 2 in Verbindung mit Paragraph 111, Absatz eins, Ziffer eins, und 2 ASVG für schuldig

erkannt und es wurden über sie gemäß Paragraph 111, Absatz eins, Ziffer eins, und Absatz 2, (zweiter Strafraumen) ASVG Geldstrafen von jeweils EUR 730,-- (Ersatzfreiheitsstrafe von jeweils 4 Tagen) verhängt (die mit dem selben Bescheid ausgesprochenen Bestrafungen nach dem Ausländerbeschäftigungsgesetz waren ebenfalls Gegenstand der Beschwerde an den Verwaltungsgerichtshof, über die insoweit bereits mit hg. Erkenntnis vom 26. Jänner 2012, Zl. 2011/09/0201, entschieden wurde). Die Beschwerdeführerin habe als Dienstgeberin zu verantworten, dass römisch fünf.G. und H.K. zumindest am 10. Oktober 2001 um 9:40 Uhr als geringfügig Beschäftigte und damit gemäß Paragraph 7, Absatz 3, Litera a, ASVG nur in der Unfallversicherung pflichtversicherte Dienstnehmer beschäftigt worden seien, ohne die Beschäftigten vor Arbeitsbeginn beim zuständigen Krankenversicherungsträger angemeldet zu haben.

Die belangte Behörde stellte im Wesentlichen fest, die Beschwerdeführerin sei Betreiberin eines wöchentlichen Flohmarktes auf dem Gelände eines näher bezeichneten Supermarktes in S. Anlässlich einer Kontrolle durch Bedienstete des Finanzamtes S am 10. Oktober 2010, 9:40 Uhr, sei festgestellt worden, dass auf den Zu- und Abfahren des Flohmarktgeländes V.G. und H.K. mit der Regelung des Verkehrs beschäftigt gewesen seien. Bei der anschließenden Einvernahme habe die Beschwerdeführerin angegeben, dass sie seit 10 Jahren den wöchentlichen Flohmarkt betreibe. Sie kassiere von den Ausstellern Standgebühren zwischen EUR 15,-- und EUR 30,--, je nach Größe des Standes. Der Aufbau sei ab 5:30 Uhr, Ende um 15:00 Uhr. Sie habe keine Angestellten, lediglich die beiden Aushelfer, welche Ordnerdienste für den Verkehr und auch die Stände leisteten. Beide würden als Ordner aushelfen, weil sie dann ihren eigenen Stand gratis betreiben dürften. Die Beschwerdeführerin bestreite nicht, dass V.G. und H.K. bei der Abwicklung des Flohmarktes am 10. Oktober 2010 geholfen hätten, sie rechtfertige sich jedoch damit, dass es sich nicht um Dienstverhältnisse, sondern um ein Werkvertragsverhältnis gehandelt habe. Die belangte Behörde stellte im Wesentlichen fest, die Beschwerdeführerin sei Betreiberin eines wöchentlichen Flohmarktes auf dem Gelände eines näher bezeichneten Supermarktes in S. Anlässlich einer Kontrolle durch Bedienstete des Finanzamtes S am 10. Oktober 2010, 9:40 Uhr, sei festgestellt worden, dass auf den Zu- und Abfahren des Flohmarktgeländes römisch fünf.G. und H.K. mit der Regelung des Verkehrs beschäftigt gewesen seien. Bei der anschließenden Einvernahme habe die Beschwerdeführerin angegeben, dass sie seit 10 Jahren den wöchentlichen Flohmarkt betreibe. Sie kassiere von den Ausstellern Standgebühren zwischen EUR 15,-- und EUR 30,--, je nach Größe des Standes. Der Aufbau sei ab 5:30 Uhr, Ende um 15:00 Uhr. Sie habe keine Angestellten, lediglich die beiden Aushelfer, welche Ordnerdienste für den Verkehr und auch die Stände leisteten. Beide würden als Ordner aushelfen, weil sie dann ihren eigenen Stand gratis betreiben dürften. Die Beschwerdeführerin bestreite nicht, dass römisch fünf.G. und H.K. bei der Abwicklung des Flohmarktes am 10. Oktober 2010 geholfen hätten, sie rechtfertige sich jedoch damit, dass es sich nicht um Dienstverhältnisse, sondern um ein Werkvertragsverhältnis gehandelt habe.

Die belangte Behörde führte - nach Darlegung des Dienstnehmerbegriffs gemäß § 4 Abs. 2 ASVG - aus, dass es sich bei der Tätigkeit der Ordner nicht um Gefälligkeitsdienste gehandelt habe, zumal beide Ordner eine Entlohnung in Form der Erlassung der Standgebühr (in der Höhe von EUR 30,-- bei H.K. und "zumindest EUR 15,--" bei V.G.) erhielten. Zudem habe es "in Einzelfällen offenbar eine weitere Entlohnung in Form von Bargeld (Gelegentlich ein 'Zwanziger') oder einer Getränkeeinladung" gegeben. Die belangte Behörde führte - nach Darlegung des Dienstnehmerbegriffs gemäß Paragraph 4, Absatz 2, ASVG - aus, dass es sich bei der Tätigkeit der Ordner nicht um Gefälligkeitsdienste gehandelt habe, zumal beide Ordner eine Entlohnung in Form der Erlassung der Standgebühr (in der Höhe von EUR 30,-- bei H.K. und "zumindest EUR 15,--" bei römisch fünf.G.) erhielten. Zudem habe es "in Einzelfällen offenbar eine weitere Entlohnung in Form von Bargeld (Gelegentlich ein 'Zwanziger') oder einer Getränkeeinladung" gegeben.

In der Folge legt die belangte Behörde im angefochtenen Bescheid dar, aus welchen Gründen kein Werkvertragsverhältnis vorgelegen sei.

Gegen diesen Bescheid richtet sich die vorliegende, Rechtswidrigkeit seines Inhalts geltend machende Beschwerde mit dem Antrag, ihn kostenpflichtig aufzuheben.

Die belangte Behörde legte die Akten des Verwaltungsverfahrens vor und beantragte die Abweisung der Beschwerde.

Der Verwaltungsgerichtshof hat über die Bestrafung nach dem ASVG erwogen:

1. Dienstnehmer (im Sinne des ASVG) ist gemäß § 4 Abs. 2 ASVG, wer in einem Verhältnis persönlicher und wirtschaftlicher Abhängigkeit gegen Entgelt beschäftigt wird; hiezu gehören auch Personen, bei deren Beschäftigung die Merkmale persönlicher und wirtschaftlicher Abhängigkeit gegenüber den Merkmalen selbständiger Ausübung der

Erwerbstätigkeit überwiegen. 1. Dienstnehmer (im Sinne des ASVG) ist gemäß Paragraph 4, Absatz 2, ASVG, wer in einem Verhältnis persönlicher und wirtschaftlicher Abhängigkeit gegen Entgelt beschäftigt wird; hiezu gehören auch Personen, bei deren Beschäftigung die Merkmale persönlicher und wirtschaftlicher Abhängigkeit gegenüber den Merkmalen selbständiger Ausübung der Erwerbstätigkeit überwiegen.

2. Die Beschwerdeführerin wendet sich im Wesentlichen gegen das Vorliegen persönlicher Abhängigkeit und führt dazu aus, dass eine Dienstpflicht der beiden Ordner nicht vorgelegen habe. Es habe keine Verpflichtung gegeben, zu bestimmten Zeitpunkten bei Flohmarktveranstaltungen der Beschwerdeführerin zu erscheinen und dort Ordnerdienst zu leisten. Es habe auch keine Dienstpläne gegeben und keine Verpflichtung, sich auf Abruf bereit zu halten.

3. Das Beschwerdevorbringen verkennt, dass die belangte Behörde nicht von einem durchgehenden Beschäftigungsverhältnis ausgegangen ist, in dessen Rahmen die Dienstnehmer zu einer kontinuierlichen Leistungserbringung während eines längeren Zeitraumes verpflichtet gewesen wären. Die belangte Behörde ist jedoch - auf der Grundlage der getroffenen Feststellungen zutreffend - zum Ergebnis gekommen, dass am Tag der Kontrolle ein Dienstverhältnis im Sinne des § 4 Abs. 2 ASVG (und dementsprechend nicht, wie von der Beschwerdeführerin im Verwaltungsverfahren behauptet, ein Werkvertragsverhältnis) vorlag; dass das Dienstverhältnis schon über längere Zeit hinweg bestanden hätte, wurde - auch wenn auf Tätigkeiten der Ordner bei früheren Flohmarktveranstaltungen Bezug genommen wurde - nicht festgestellt. Im Beschwerdefall ist vielmehr von einer fallweisen Beschäftigung iSd §§ 471a ff ASVG auszugehen. 3. Das Beschwerdevorbringen verkennt, dass die belangte Behörde nicht von einem durchgehenden Beschäftigungsverhältnis ausgegangen ist, in dessen Rahmen die Dienstnehmer zu einer kontinuierlichen Leistungserbringung während eines längeren Zeitraumes verpflichtet gewesen wären. Die belangte Behörde ist jedoch - auf der Grundlage der getroffenen Feststellungen zutreffend - zum Ergebnis gekommen, dass am Tag der Kontrolle ein Dienstverhältnis im Sinne des Paragraph 4, Absatz 2, ASVG (und dementsprechend nicht, wie von der Beschwerdeführerin im Verwaltungsverfahren behauptet, ein Werkvertragsverhältnis) vorlag; dass das Dienstverhältnis schon über längere Zeit hinweg bestanden hätte, wurde - auch wenn auf Tätigkeiten der Ordner bei früheren Flohmarktveranstaltungen Bezug genommen wurde - nicht festgestellt. Im Beschwerdefall ist vielmehr von einer fallweisen Beschäftigung iSd Paragraphen 471 a, ff ASVG auszugehen.

4. Dennoch erweist sich die Beschwerde im Ergebnis als berechtigt:

Gemäß § 471c ASVG tritt die Pflichtversicherung fallweise beschäftigter Personen nur ein, wenn das dem Dienstnehmer im betreffenden Beitragszeitraum für einen Arbeitstag gebührende Entgelt den nach § 5 Abs. 2 Z 1 ASVG geltenden Betrag übersteigt. Gemäß Paragraph 471 c, ASVG tritt die Pflichtversicherung fallweise beschäftigter Personen nur ein, wenn das dem Dienstnehmer im betreffenden Beitragszeitraum für einen Arbeitstag gebührende Entgelt den nach Paragraph 5, Absatz 2, Ziffer eins, ASVG geltenden Betrag übersteigt.

Der Betrag nach § 5 Abs. 2 Z 1 ASVG betrug für das Kalenderjahr 2010 EUR 28,13 (Kundmachung BGBl. II Nr. 450/2009). Der Betrag nach Paragraph 5, Absatz 2, Ziffer eins, ASVG betrug für das Kalenderjahr 2010 EUR 28,13 (Kundmachung Bundesgesetzblatt Teil 2, Nr. 450 aus 2009.).

Hinsichtlich des Dienstnehmers V.G. stellte die belangte Behörde - wenngleich im Zuge der rechtlichen Beurteilung - eine Entlohnung von "zumindest EUR 15,--" fest. Ein über der Grenze für die Pflichtversicherung fallweise beschäftigter Personen nach § 471c ASVG liegendes Entgelt - oder ein über dieser Grenze liegender Anspruchslohn - wurde damit aber nicht festgestellt (die Ergänzung, es habe "in Einzelfällen offenbar eine weitere Entlohnung in Form von Bargeld" oder einer Getränkeeinladung gegeben, bezieht sich offensichtlich nicht auf die hier gegenständliche Beschäftigung am 10. Oktober 2010). Hinsichtlich des Dienstnehmers römisch fünf.G. stellte die belangte Behörde - wenngleich im Zuge der rechtlichen Beurteilung - eine Entlohnung von "zumindest EUR 15,--" fest. Ein über der Grenze für die Pflichtversicherung fallweise beschäftigter Personen nach Paragraph 471 c, ASVG liegendes Entgelt - oder ein über dieser Grenze liegender Anspruchslohn - wurde damit aber nicht festgestellt (die Ergänzung, es habe "in Einzelfällen offenbar eine weitere Entlohnung in Form von Bargeld" oder einer Getränkeeinladung gegeben, bezieht sich offensichtlich nicht auf die hier gegenständliche Beschäftigung am 10. Oktober 2010).

Hinsichtlich des Dienstnehmers H.K. geht die belangte Behörde zwar von einer Entlohnung "in der Höhe der Standgebühr" von EUR 30,-- aus. Dieser Betrag liegt aber nur knapp über der für die Pflichtversicherung fallweise beschäftigter Personen nach § 471c ASVG maßgeblichen Grenze. Wäre davon auszugehen, dass die Standgebühr inklusive Umsatzsteuer angenommen wurde, der Dienstnehmer aber - als Flohmarkthändler -

vorsteuerabzugsberechtigt ist, läge die tatsächliche Gegenleistung bei Erlassung der Standgebühr (nach Abzug der Umsatzsteuer) unter der Grenze des § 471c ASVG. Da die belangte Behörde dazu keine ausdrücklichen Feststellungen getroffen hat, erweist sich der Bescheid auch hinsichtlich des Dienstnehmers H.K. als rechtswidrig. Hinsichtlich des Dienstnehmers H.K. geht die belangte Behörde zwar von einer Entlohnung "in der Höhe der Standgebühr" von EUR 30,- aus. Dieser Betrag liegt aber nur knapp über der für die Pflichtversicherung fallweise beschäftigter Personen nach Paragraph 471 c, ASVG maßgeblichen Grenze. Wäre davon auszugehen, dass die Standgebühr inklusive Umsatzsteuer angenommen wurde, der Dienstnehmer aber - als Flohmarkthändler - vorsteuerabzugsberechtigt ist, läge die tatsächliche Gegenleistung bei Erlassung der Standgebühr (nach Abzug der Umsatzsteuer) unter der Grenze des Paragraph 471 c, ASVG. Da die belangte Behörde dazu keine ausdrücklichen Feststellungen getroffen hat, erweist sich der Bescheid auch hinsichtlich des Dienstnehmers H.K. als rechtswidrig.

5. Der angefochtene Bescheid war daher wegen Rechtswidrigkeit seines Inhaltes gemäß § 42 Abs. 2 Z 1 VwGG aufzuheben. 5. Der angefochtene Bescheid war daher wegen Rechtswidrigkeit seines Inhaltes gemäß Paragraph 42, Absatz 2, Ziffer eins, VwGG aufzuheben.

Der Ausspruch über den Aufwandsatz gründet sich auf die §§ 47 ff VwGG in Verbindung mit der VwGH-Aufwandsatzverordnung 2008, BGBl. II Nr. 455. Der Ausspruch über den Aufwandsatz gründet sich auf die Paragraphen 47, ff VwGG in Verbindung mit der VwGH-Aufwandsatzverordnung 2008, Bundesgesetzblatt, II Nr. 455.

Wien, am 28. März 2012

European Case Law Identifier (ECLI)

ECLI:AT:VWGH:2012:2011080383.X00

Im RIS seit

11.05.2012

Zuletzt aktualisiert am

17.07.2012

Quelle: Verwaltungsgerichtshof VwGH, <http://www.vwgh.gv.at>

© 2026 JUSLINE

JUSLINE® ist eine Marke der ADVOKAT Unternehmensberatung Greiter & Greiter GmbH.

www.jusline.at