

Josef Studer / Michael Sigerist

Repetitorium Arbeitsrecht

Kurz gefasste Darstellung mit
Schemata, Übungen und Lösungen

2., überarbeitete Auflage

orell füssli Verlag

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Inhaltsübersicht	6
Abkürzungsverzeichnis	16
Literaturverzeichnis	18
Links	19
1. Teil Grundlagen des Arbeitsrechts	21
A. Gegenstand und Bereiche des Arbeitsrechts	21
1. Regelung abhängiger Arbeit	21
2. Privatrechtlicher Vertrag	21
3. Bereiche des Arbeitsrechts	22
3.1 Individualarbeitsrecht	22
3.2 Öffentliches Arbeitsrecht	22
3.3 Kollektives Arbeitsrecht	22
B. Rechtsquellen des Arbeitsrechts	22
1. Gesetzgebungskompetenz des Bundes	22
2. Rechtsquellen innerhalb der drei Arbeitsrechtsbereiche	23
2.1 Individualarbeitsrecht	23
2.2 Öffentliches Arbeitsrecht	25
2.3 Kollektives Arbeitsrecht	25
3. Supranationales Recht	25
3.1 Multilaterale Abkommen	25
3.2 Bilaterale Abkommen	26
4. Hierarchie der Rechtsquellen innerhalb des Individualarbeitsrechts	26
4.1 Grundsätzliche Rangfolge	26
4.2 Durchbrechung der Rangfolge durch das Günstigkeitsprinzip	26
C. Geltungsbereiche des Arbeitsrechts	27
1. Persönlicher Geltungsbereich	27
1.1 Arbeitgeber	27
1.2 Arbeitnehmer	27
2. Sachlicher Geltungsbereich	28
D. Merkmale des Einzelarbeitsvertrages	28
1. Arbeitsleistung	28
2. Abhängigkeitsverhältnis	28
3. Dauer	29
4. Arbeitsentgelt	30
5. Abgrenzungen des Einzelarbeitsvertrages	31
5.1 Abgrenzung gegenüber dem Werkvertrag	31
5.2 Abgrenzung gegenüber dem Auftrag	31
5.3 Abgrenzung gegenüber dem Gesellschaftsvertrag	32
6. Gruppenarbeitsverhältnisse	32
E. Zusammenfassung	33
1. Nationale und supranationale Gesetzgebung	33
2. Hierarchie im Individualarbeitsrecht (Arbeitsprivatrecht)	33

3.	Geltungsbereich des Arbeitsrechts	34
4.	Merkmale des Einzelarbeitsvertrages	34
5.	Teilzeitpensen	34
F.	Übungen zum 1. Teil	35
2. Teil	Die Entstehung des Einzelarbeitsvertrages	36
A.	Vertragsanbahnung	36
1.	Allgemeines	36
2.	Fragerecht des Arbeitgebers bzw. Auskunft- und Offenbarungspflicht des Bewerbers	37
2.1	Umfang und Begrenzung des Fragerechts und der Auskunftspflicht	37
2.2	Unmittelbarer Zusammenhang zum Arbeitsplatz	37
2.3	Persönlichkeitsschutz des Bewerbers	38
2.4	Mitteilungspflicht des Bewerbers	38
3.	Auskünfte Dritter	39
4.	Gescheiterte Vertragsverhandlungen	39
4.1	Rückgabe- und Vernichtungsanspruch	39
4.2	Fehlender Anspruch auf Einstellung	39
B.	Vertragsentstehung	39
1.	Konsens und Handlungsfähigkeit	39
2.	Faktisches Vertragsverhältnis	40
3.	Formvorschriften	40
3.1	Einzelarbeitsvertrag	40
3.2	Einzelne Vertragsbestimmungen	40
4.	Gesetzliche Abschlussvermutung	40
4.1	Grundsatz	40
4.2	Arbeitsleistungen eines Ehegatten im Betrieb des anderen	40
4.3	Arbeitsleistungen im Rahmen einer nichtehelichen Gemeinschaft	41
4.4	Arbeitsleistungen im Betrieb der Eltern oder Grosseltern	41
C.	Mängel des Einzelarbeitsvertrages	41
1.	Nichtigkeit	41
1.1	Allgemeine Nichtigkeitsgründe	41
1.2	Verletzung von Beschäftigungsverboten	41
1.3	Verletzung von Inhaltsvorschriften	41
2.	Unverbindlichkeit	42
3.	Rechtsfolgen mangelhafter Einzelarbeitsverträge	42
3.1	Gutgläubigkeit des Arbeitnehmers	42
3.2	Fehlende Gutgläubigkeit des Arbeitnehmers	42
D.	Zusammenfassung	43
1.	Fragerecht des Arbeitgebers und Auskunftspflicht des Bewerbers	43
2.	Vertragsentstehung	43
3.	Mängel des Einzelarbeitsvertrages	44
E.	Übungen zum 2. Teil	44
3. Teil	Die Pflichten des Arbeitnehmers	46
A.	Überblick	46
B.	Arbeitspflicht	47
1.	Pflicht zur persönlichen Arbeitsleistung	47
2.	Bestimmung des Inhalts der Arbeitsleistung	47
2.1	Bestimmung zu Beginn des Arbeitsverhältnisses	47
2.2	Vorübergehende Änderung der Arbeitspflicht während des Arbeitsverhältnisses	48
2.3	Dauernde Änderung der Arbeitspflicht während des Arbeitsverhältnisses	48

3.	Bestimmung des Zeitpunktes/der Dauer der Arbeitsleistung	48
3.1	Allgemeines	48
3.2	Bestimmung zu Beginn des Arbeitsverhältnisses	49
3.3	Vorübergehende Änderung des Zeitpunktes/der Dauer während des Arbeitsverhältnisses	50
3.4	Dauernde Änderung des Zeitpunktes/der Dauer während des Arbeitsverhältnisses	50
4.	Bestimmung des Ortes der Arbeitsleistung	50
4.1	Bestimmung zu Beginn des Arbeitsverhältnisses	50
4.2	Vorübergehende Änderung des Arbeitsortes während des Arbeitsverhältnisses	50
4.3	Dauernde Änderung des Arbeitsortes während des Arbeitsverhältnisses	50
5.	Wegfall der Arbeitspflicht	51
C.	Treuepflicht	51
1.	Allgemeine Treuepflicht	52
2.	Die Mehrarbeit	53
2.1	Überstunden	53
2.2	Überzeit	53
2.3	Ergänzungen	54
3.	Verbot der Schwarzarbeit	55
4.	Geheimhaltungspflicht	56
5.	Pflicht zur Ablegung von Rechenschaft und Herausgabe	56
6.	Befolgung von Weisungen und Anordnungen	57
7.	Sorgfaltspflicht und Haftung des Arbeitnehmers	58
D.	Folgen der Verletzung der Arbeitspflicht bzw. Treuepflicht	59
E.	Zusammenfassung	60
1.	Die Arbeitspflicht	60
2.	Die Treuepflicht	60
F.	Übungen zum 3. Teil	61
4. Teil	Die Pflichten des Arbeitgebers	62
A.	Überblick	62
B.	Die Lohnzahlungspflicht im Allgemeinen	63
1.	Überblick	63
2.	Höhe des Lohnes	64
2.1	Allgemeines	64
2.2	Bestimmungen des gesetzten Rechts	64
2.3	Vertragliche Bestimmungen	64
2.4	Lohn für ausländische Arbeitnehmer	64
2.5	Änderungen der Lohnhöhe	64
3.	Zusammensetzung des Lohnes	65
4.	Bemessung des Lohnes	66
5.	Lohnarten	66
6.	Auszahlung des Lohnes	67
7.	Lohnvorschüsse	68
8.	Gratifikation und 13. Monatslohn	68
9.	Besonderheiten: Truckverbot, Lohnzession und Lohnverpfändung, Verrechnung und die Lohnpfändung	69
9.1	Das Truckverbot	69
9.2	Die Lohnzession und die Lohnverpfändung	70
9.3	Die Verrechnung mit Forderungen des Arbeitnehmers	70
9.4	Die Lohnpfändung	70

9.5	Der Lohnrückbehalt	71
C.	Die Lohnzahlung trotz fehlender Arbeitsleistung (sog. Lohnfortzahlungspflicht)	71
1.	Überblick	71
2.	Die Lohnfortzahlung bei Annahmeverzug	71
3.	Die Lohnfortzahlung bei Abwesenheit des Arbeitnehmers im Allgemeinen	72
4.	Die Lohnfortzahlung bei Verhinderung des Arbeitnehmers an der Arbeitsleistung	73
4.1	Gesetzliche Voraussetzungen der Lohnfortzahlung	73
4.2	Dauer der Lohnfortzahlung	74
4.3	Abweichende Regelungen	76
D.	Der Auslagenersatz	77
E.	Die Fürsorgepflichten	78
1.	Die allgemeine Fürsorgepflicht	79
2.	Das Gleichbehandlungsgebot	79
3.	Der Schutz der Persönlichkeit	80
4.	Die Gewährung von Freizeit	81
5.	Die Gewährung bezahlter Ferien	82
5.1	Allgemeines	82
5.2	Dauer der Ferien	83
5.3	Die Kürzung des Ferienanspruches	84
5.4	Zeitpunkt des Ferienbezuges	84
5.5	Lohnzahlung während der Ferien	85
6.	Die Bereitstellung von Arbeitsgeräten und Werkzeugen	85
7.	Die Ausstellung eines Zeugnisses	86
F.	Übrige Pflichten des Arbeitgebers	88
1.	Kautions	88
2.	Pensionskasse	88
3.	Pflicht zur Information des Arbeitnehmers	88
G.	Folgen der Verletzung der Arbeitgeberpflichten	89
1.	Folgen fehlender Lohnzahlung	89
2.	Folgen der Verletzung der Fürsorgepflichten	90
H.	Zusammenfassung	90
I.	Übungen zum 4. Teil	91
5. Teil	Beendigung des Arbeitsverhältnisses	93
A.	Überblick	93
B.	Beendigung befristeter Arbeitsverhältnisse	94
1.	Befristung des Arbeitsverhältnisses	94
2.	Umgehungsgefahr	94
3.	Beendigung des befristeten Arbeitsverhältnisses	95
3.1	Zeitablauf	95
3.2	Ordentliche Kündigung	95
3.3	Ausserordentliche Kündigung	95
3.4	Weitere Beendigungsgründe	95
3.5	Keine Beendigungsgründe	95
4.	Stillschweigende Fortsetzung des befristeten Arbeitsverhältnisses	95
C.	Beendigung des unbefristeten Arbeitsverhältnisses	96
1.	Besondere Beendigungsgründe	96
2.	Keine Beendigungsgründe	96
3.	Kündigung	97
3.1	Kündigungsarten	97
3.2	Bedeutung und Wesen	97

3.3	Form	97
3.4	Wirksamkeit	98
3.5	Begründung der Kündigung	98
3.6	Änderungskündigung	98
3.7	Kündigung vor Stellenantritt	98
4.	Kündigungsfristen	98
4.1	Kündigungsfristen und -termine	98
4.2	Parität der Kündigungsfristen	99
4.3	Gesetzliche Kündigungsfristen	99
5.	Freistellung	100
6.	Massenentlassung	101
D.	Sachlicher Kündigungsschutz	101
1.	Allgemeines	101
2.	Sachlicher Kündigungsschutz als Missbrauchsgesetzgebung	102
3.	Gesetzliche Missbrauchstatbestände	102
3.1	Wegen persönlicher Eigenschaften	102
3.2	Wegen Ausübung eines verfassungsmässigen Rechts	103
3.3	Zur Vereitelung der Entstehung von Ansprüchen aus dem Arbeitsverhältnis	103
3.4	Aus Rache	104
3.5	Wegen Dienstleistungen im Landesinteresse	104
3.6	Wegen Mitgliedschaft oder Nichtmitgliedschaft in einer Gewerkschaft	104
3.7	Gegenüber einem gewählten Arbeitnehmervertreter	104
3.8	Im Rahmen einer Massenentlassung ohne vorgängige Konsultation	105
4.	Weitere Missbrauchstatbestände	105
5.	Beweislast und Begründung	105
6.	Rechtsfolgen missbräuchlicher Kündigungen	106
6.1	Aufhebung des Arbeitsverhältnisses	106
6.2	Entschädigung	106
6.3	Konkurrenzen	106
7.	Verfahren	107
E.	Zeitlicher Kündigungsschutz	107
1.	Allgemeines	107
2.	Sperrfristen	108
2.1	Militär-, Schutz- oder Zivildienst	108
2.2	Krankheit oder Unfall	108
2.3	Schwangerschaft	110
2.4	Dienstleistung für eine Hilfsaktion im Ausland	110
3.	Kumulation von Sperrfristen	110
4.	Freiwillige Verlängerung der Kündigungsfrist	111
5.	Rechtsfolgen der Kündigung zur Unzeit	111
5.1	Kündigung während einer Sperrfrist	111
5.2	Kündigung vor einer Sperrfrist	111
6.	Lohnfortzahlung	111
7.	Abänderbarkeit des zeitlichen Kündigungsschutzes	112
8.	Schutz des Arbeitgebers	112
F.	Fristlose Kündigung	112
1.	Vertrauen als Vertragsgrundlage	112
2.	Unzumutbarkeit der Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses	112
3.	Praxis zum wichtigen Grund	113
4.	Vorgängige Verwarnung	113

5.	Begründungspflicht	114
6.	Nachschieben von Kündigungsgründen	114
7.	Kündigung	114
8.	Rechtsfolgen der fristlosen Kündigung	115
8.1	Beendigung des Arbeitsverhältnisses	115
8.2	Zusätzliche Rechtsfolgen der gerechtfertigten fristlosen Kündigung	115
8.3	Zusätzliche Rechtsfolgen der ungerechtfertigten fristlosen Kündigung	115
G.	Folgen der Beendigung des Arbeitsverhältnisses	117
1.	Fälligkeit aller arbeitsvertraglichen Forderungen	117
2.	Herausgabepflicht	117
3.	Abgangsentschädigung	117
4.	Nachwirkende Treue-, insbesondere Schweigepflicht	118
H.	Zusammenfassung	118
1.	Beendigungsgründe	118
2.	Kündigung	119
3.	Kündigungsfristen	119
4.	Kündigungsschutz	120
5.	Rechtsfolgen fristloser Kündigungen	120
6.	Folgen der Beendigung des Arbeitsverhältnisses	121
I.	Übungen zum 5. Teil	121
6. Teil	Das öffentliche Arbeitsrecht	123
A.	Überblick	123
B.	Das Arbeitsgesetz	124
1.	Einleitung	124
2.	Anwendungsbereich des Arbeitsgesetzes	124
3.	Die Regelungen im Einzelnen	124
3.1	Gesundheitsschutz und Unfallverhütung	124
3.2	Arbeitszeiten	124
3.3	Sonderschutz für Jugendliche	124
3.4	Sonderschutz für weibliche Arbeitnehmende	125
C.	Die Arbeitsvermittlung und der Personalverleih	125
D.	Das Datenschutzrecht	127
1.	Allgemeines zum Datenschutzrecht	127
1.1	Zweck und Geltungsbereich	127
1.2	Der Begriff «Daten»	128
1.3	Der Umgang mit Daten	128
1.4	Instrumente für den Datenschutz	128
2.	Datenschutz im Arbeitsrecht im Allgemeinen	129
3.	Datenschutz und Bewerbung	129
4.	Datenschutz während des Arbeitsverhältnisses	129
4.1	Sammlung und Bearbeitung von Daten durch den Arbeitgeber/Überwachung	129
4.2	Auskünfte an Dritte	129
5.	Datenschutz nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses	130
E.	Das Mitwirkungsgesetz	130
F.	Das Gleichstellungsgesetz	130
1.	Allgemeines	131
1.1	Zweck und Anwendungsbereich des Gleichstellungsgesetzes	131
1.2	Diskriminierung im Allgemeinen	131
1.3	Sanktionen gegen den Arbeitgeber	131
1.4	Verfahrensfragen	131

1.5	Das Eidg. Büro für die Gleichstellung von Frau und Mann	132
1.6	Weitere Regelungen im Gleichstellungsgesetz	132
2.	Gesetzlich geregelte Situationen im Einzelnen	132
2.1	Bei der Anstellung	132
2.2	Lohngleichheit	132
2.3	Sexuelle Belästigung	133
2.4	Diskriminierende Kündigung	133
G.	Übungen zum 6. Teil	134
7. Teil	Das kollektive Arbeitsrecht	135
A.	Überblick	135
B.	Die Koalitionen bzw. Verbände	136
C.	Die Gesamtarbeitsverträge	136
1.	Wesen des Gesamtarbeitsvertrages	136
2.	Entstehung des Gesamtarbeitsvertrages	137
3.	Inhalt des Gesamtarbeitsvertrages	137
3.1	Der normative Teil	137
3.2	Der direkt-schuldrechtliche Teil	138
3.3	Der indirekt-schuldrechtliche Teil	138
4.	Verbindlichkeit/Geltungsbereich des Gesamtarbeitsvertrages	139
5.	Beendigung des Gesamtarbeitsvertrages	140
D.	Das Recht der Kollektivstreitigkeiten	140
1.	Allgemeines	141
2.	Die Voraussetzungen rechtmässiger Streiks	141
3.	Die Folgen rechtmässiger Streiks	142
4.	Die Folgen unrechtmässiger Streiks	143
5.	Die Aussperrung	143
6.	Der Boykott	144
E.	Der Normalarbeitsvertrag	144
F.	Übungen zum 7. Teil	144
8. Teil	Besondere Fragen	145
A.	Konkurrenzverbot	145
1.	Allgemeines	145
a.	Gesetzliches und vertragliches Konkurrenzverbot	145
b.	Inhalt des Konkurrenzverbots	145
c.	Wirtschaftliche Entfaltungsfreiheit und Persönlichkeit des Arbeitnehmers	146
d.	Grundsätzlich einseitige Verpflichtung	146
2.	Voraussetzungen des Konkurrenzverbots	146
3.	Beschränkungen des Konkurrenzverbots	147
4.	Rechtsfolgen bei Verletzung des Konkurrenzverbots	148
5.	Wegfall des Konkurrenzverbots	149
6.	Konkurrenzverbot und Personalverleih	149
B.	Immaterialgüterrechte im Arbeitsverhältnis	149
1.	Allgemeines	149
2.	Erfindung und Design	150
2.1	Aufgabenerfindung bzw. Diensterverfindung und Aufgabendesign	150
2.2	Gelegenheitsfindung bzw. Vorbehaltserfindung und Gelegenheitsdesign	150
2.3	Arbeitsfreie Erfindung und arbeitsfreies Design	151
3.	Urheberrechte	151
3.1	Werke der Kunst und Literatur	151

	3.2 Computerprogramme	151
C.	Unverzichtbarkeit und Verjährung	152
	1. Verzichtsverbot	152
	1.1 Zweck	152
	1.2 Schutz entstandener Ansprüche	152
	1.3 Voraussetzungen	152
	1.4 Sanktion bei Verletzung des Verzichtverbots	153
	2. Verjährung	153
	2.1 Vorbehalt der allgemeinen Verjährungsvorschriften	153
	2.2 Verwirkung	154
D.	Zivilrechtspflege bei Arbeitsstreitigkeiten	154
	1. Allgemeines	154
	2. Örtliche Zuständigkeit (Gerichtsstand)	154
	2.1 Innerstaatlich	154
	2.2 International	155
	3. Sachliche und funktionelle Zuständigkeit	155
	4. Schlichtung	156
	5. Vereinfachtes Verfahren	156
	6. Streitwert	156
	7. Kostenlosigkeit	156
	8. Verfahrensgrundsätze	157
	9. Schiedsgerichtsbarkeit	157
	10. Teilklagen	157
	11. Rechtsmittel	158
E.	Zusammenfassung	158
	1. Konkurrenzverbot	158
	2. Vertragliches Konkurrenzverbot	158
	3. Erfindungen und Designs	159
	4. Urheberrechte	159
	5. Verzichtsverbot	159
	6. Verjährungsfristen	160
F.	Übungen zum 8. Teil	160
9. Teil	Besondere Einzelarbeitsverhältnisse	161
A.	Lehrvertrag	161
	1. Begriff und Eigenart des Lehrvertrages	161
	2. Berufsbildungsgesetz	161
	3. Entstehung und Inhalt des Lehrvertrages	162
	4. Wirkungen des Lehrvertrages	162
	5. Auflösung des Lehrvertrages	163
	6. Lehrzeugnis	163
B.	Handelsreisendenvertrag	163
	1. Begriff und Eigenart des Handelsreisendenvertrages	163
	2. Rechtsquellen	164
	3. Abschluss und Inhalt des Handelsreisendenvertrages	165
	4. Pflichten des Handelsreisenden	165
	4.1 Weisungsgemäss Kundenbesuche	165
	4.2 Ausschliessliche Tätigkeit für den Arbeitgeber	165
	4.3 Einhaltung von Preisen und Geschäftsbedingungen	165
	4.4 Berichterstattung, Bestellungsübermittlung und Aufklärung	166
	4.5 Grundsätzliches Fehlen einer Delcredere-Haftung	166
	4.6 Pflicht zur Leistung von Innendiensttätigkeit	166

5.	Vollmachten des Handelsreisenden	166
6.	Pflichten des Arbeitgebers	166
6.1	Wahrung der Ausschliesslichkeit des Tätigkeitsbereichs	166
6.2	Entschädigungsleistung bei vorzeitiger einseitiger Abänderung des Tätigkeitsbereichs	166
6.3	Lohnzahlungspflicht	167
6.4	Provisionspflicht bei Reisetätigkeit	167
6.5	Lohnzahlungspflicht bei unverschuldeter Verhinderung an der Reisetätigkeit	167
6.6	Auslagenersatz	167
7.	Beendigung des Handelsreisendenvertrages	167
C.	Heimarbeitsvertrag	168
1.	Begriff und Eigenart des Heimarbeitsvertrages	168
2.	Rechtsquellen	169
3.	Abschluss des Heimarbeitsvertrages	169
4.	Probearbeit	169
5.	Pflichten des Heimarbeitnehmers	169
5.1	Ausführung der Arbeit	169
5.2	Material und Arbeitsgeräte	169
6.	Pflichten des Arbeitgebers	170
6.1	Annahme des Arbeitserzeugnisses	170
6.2	Lohn	170
7.	Beendigung des Heimarbeitsvertrages	170
D.	Heuervertrag	170
1.	Begriff und Rechtsquellen des Heuervertrages	170
2.	Abschluss und Beendigung des Heuervertrages	171
E.	Zusammenfassung	171
F.	Übungen zum 9. Teil	172
	Lösungen	173
	Lösungen zum 1. Teil	173
	Lösungen zum 2. Teil	174
	Lösungen zum 3. Teil	175
	Lösungen zum 4. Teil	176
	Lösungen zum 5. Teil	177
	Lösungen zum 6. Teil	178
	Lösungen zum 7. Teil	179
	Lösungen zum 8. Teil	179
	Lösungen zum 9. Teil	180
	Stichwortverzeichnis	181