

Josef Studer, Michael Sigerist

Arbeitsrecht

Kurz gefasste Darstellung (Repetitorium)

Tafeln

Übungen mit Lösungen

INHALTSVERZEICHNIS

Zur Reihe «Repetitorien Recht».....	5
Vorwort zum Repetitorium «Arbeitsrecht».....	6
Inhaltsübersicht	7
Inhaltsverzeichnis.....	10
Abkürzungsverzeichnis	21
Literaturverzeichnis.....	23
Links	24
1. Teil: Grundlagen des Arbeitsrechts	25
A. Gegenstand und Bereiche des Arbeitsrechts.....	25
1. Regelung abhängiger Arbeit.....	25
2. Privatrechtlicher Vertrag.....	26
3. Bereiche des Arbeitsrechts.....	26
3.1 Individualarbeitsrecht.....	26
3.2 Öffentliches Arbeitsrecht.....	26
3.3 Kollektives Arbeitsrecht.....	26
B. Rechtsquellen des Arbeitsrechts	27
1. Gesetzgebungskompetenz des Bundes	27
2. Rechtsquellen innerhalb der drei Arbeitsrechtsbereiche.....	27
2.1 Individualarbeitsrecht	27
2.2 Öffentliches Arbeitsrecht.....	29
2.3 Kollektives Arbeitsrecht	29
3. Supranationales Recht.....	29
3.1 Multilaterale Abkommen.....	29
3.2 Bilaterale Abkommen.....	30
4. Hierarchie der Rechtsquellen innerhalb des Individualarbeitsrechts	30
4.1 Grundsätzliche Rangfolge	30
4.2 Durchbrechung der Rangfolge durch das Günstigkeitsprinzip.....	30
C. Geltungsbereiche des Arbeitsrechts	31
1. Persönlicher Geltungsbereich	31
1.1 Arbeitgeber	31
1.2 Arbeitnehmer.....	31
2. Sachlicher Geltungsbereich	32
D. Merkmale des Einzelarbeitsvertrages	32
1. Arbeitsleistung.....	32
2. Abhängigkeitsverhältnis	32
3. Dauer.....	33
4. Arbeitsentgelt.....	34

5.	Abgrenzungen des Einzelarbeitsvertrages	34
5.1	Abgrenzung gegenüber dem Werkvertrag	35
5.2	Abgrenzung gegenüber dem Auftrag	35
5.3	Abgrenzung gegenüber dem Gesellschaftsvertrag	36
6.	Gruppenarbeitsverhältnisse	36
E.	Zusammenfassung	37
1.	Nationale und supranationale Gesetzgebung	37
2.	Hierarchie im Individualarbeitsrecht (Arbeitsprivatrecht)	38
3.	Geltungsbereich des Arbeitsrechts	38
4.	Merkmale des Einzelarbeitsvertrages	38
5.	Teilzeitpensen	39
F.	Aufgaben zum 1. Teil	39
2. Teil: Die Entstehung des Einzelarbeitsvertrages		41
A.	Vertragsanbahnung	41
1.	Allgemeines	41
2.	Fragerecht des Arbeitgebers bzw. Auskunfts- und Offenbarungspflicht des Bewerbers	42
2.1	Umfang und Begrenzung des Fragerechts und der Auskunftspflicht	42
2.2	Unmittelbarer Zusammenhang zum Arbeitsplatz	42
2.3	Persönlichkeitsschutz des Bewerbers	43
2.4	Mitteilungspflicht des Bewerbers	43
3.	Auskünfte Dritter	43
4.	Gescheiterte Vertragsverhandlungen	44
4.1	Rückgabe- und Vernichtungsanspruch	44
4.2	Fehlender Anspruch auf Einstellung	44
B.	Vertragsentstehung	44
1.	Konsens und Handlungsfähigkeit	44
2.	Faktisches Vertragsverhältnis	44
3.	Formvorschriften	44
3.1	Einzelarbeitsvertrag	44
3.2	Einzelne Vertragsbestimmungen	45
4.	Gesetzliche Abschlussvermutung	45
4.1	Grundsatz	45
4.2	Arbeitsleistungen eines Ehegatten im Betrieb des anderen	45
4.3	Arbeitsleistungen im Rahmen einer nichtehelichen Gemeinschaft	45
4.4	Arbeitsleistungen im Betrieb der Eltern oder Grosseltern	46
C.	Mängel des Einzelarbeitsvertrages	46
1.	Nichtigkeit	46
1.1	Allgemeine Nichtigkeitsgründe	46
1.2	Verletzung von Beschäftigungsverboten	46
1.3	Verletzung von Inhaltsvorschriften	46
2.	Unverbindlichkeit	46

3.	Rechtsfolgen mangelhafter Einzelarbeitsverträge	47
3.1	Gutgläubigkeit des Arbeitnehmers	47
3.2	Fehlende Gutgläubigkeit des Arbeitnehmers.....	47
D.	Zusammenfassung.....	48
1.	Fragerecht des Arbeitgebers und Auskunftspflicht des Bewerbers	48
2.	Vertragsentstehung	48
3.	Mängel des Einzelarbeitsvertrages	49
E.	Aufgaben zum 2. Teil.....	49
3.	Teil: Die Pflichten des Arbeitnehmers	51
A.	Überblick.....	51
B.	Arbeitspflicht	52
1.	Pflicht zur persönlichen Arbeitsleistung	52
2.	Bestimmung des Inhalts der Arbeitsleistung	53
2.1	Bestimmung zu Beginn des Arbeitsverhältnisses	53
2.2	Vorübergehende Änderung der Arbeitspflicht während des Arbeitsverhältnisses.....	53
2.3	Dauernde Änderung der Arbeitspflicht während des Arbeitsverhältnisses	53
3.	Bestimmung des Zeitpunktes/der Dauer der Arbeitsleistung	54
3.1	Allgemeines.....	54
3.2	Bestimmung zu Beginn des Arbeitsverhältnisses	55
3.3	Vorübergehende Änderung des Zeitpunktes/der Dauer während des Arbeitsverhältnisses	55
3.4	Dauernde Änderung des Zeitpunktes/der Dauer während des Arbeitsverhältnisses	55
4.	Bestimmung des Ortes der Arbeitsleistung.....	55
4.1	Bestimmung zu Beginn des Arbeitsverhältnisses	55
4.2	Vorübergehende Änderung des Arbeitsortes während des Arbeitsverhältnisses	55
4.3	Dauernde Änderung des Arbeitsortes während des Arbeitsverhältnisses	55
5.	Die Mehrarbeit.....	56
5.1	Überstunden.....	56
5.2	Überzeit	57
5.3	Ergänzungen.....	57
6.	Wegfall der Arbeitspflicht	58
C.	Treuepflicht.....	58
1.	Allgemeine Treuepflicht	59
2.	Verbot der Schwarzarbeit	60
3.	Geheimhaltungspflicht.....	60
4.	Pflicht zur Ablegung von Rechenschaft und Herausgabe.....	61
5.	Befolgung von Weisungen und Anordnungen.....	62
6.	Sorgfaltspflicht und Haftung des Arbeitnehmers	62

D.	Folgen der Verletzung der Arbeitspflicht bzw. Treuepflicht	64
E.	Zusammenfassung.....	64
	1. Die Arbeitspflicht.....	64
	2. Die Treuepflicht	65
F.	Aufgaben zum 3. Teil.....	65
4. Teil: Die Pflichten des Arbeitgebers		
A.	Überblick.....	67
B.	Die Lohnzahlungspflicht im Allgemeinen	67
	1. Überblick	67
	2. Höhe des Lohnes.....	68
	2.1 Allgemeines	68
	2.2 Bestimmungen des gesetzten Rechts	68
	2.3 Vertragliche Bestimmungen	68
	2.4 Lohn für ausländische Arbeitnehmer	68
	2.5 Änderungen der Lohnhöhe	68
	3. Zusammensetzung des Lohnes	69
	4. Bemessung des Lohnes	69
	5. Lohnarten	70
	6. Auszahlung des Lohnes	71
	7. Lohnvorschüsse	71
	8. Gratifikation und 13. Monatslohn.....	72
	9. Besonderheiten: Truckverbot, Lohnzession und Lohnverpfändung, Verrechnung und die Lohnpfändung	73
	9.1 Das Truckverbot	73
	9.2 Die Lohnzession und die Lohnverpfändung.....	74
	9.3 Die Verrechnung mit Forderungen des Arbeitnehmers.....	74
	9.4 Die Lohnpfändung.....	74
C.	Die Lohnzahlung trotz fehlender Arbeitsleistung (sog. Lohnfortzahlungspflicht).....	75
	1. Überblick	75
	2. Die Lohnfortzahlung bei Annahmeverzug.....	75
	3. Die Lohnfortzahlung bei Abwesenheit des Arbeitnehmers im Allgemeinen.....	76
	4. Die Lohnfortzahlung bei Verhinderung des Arbeitnehmers an der Arbeitsleistung	76
	4.1 Gesetzliche Voraussetzungen der Lohnfortzahlung	77
	4.2 Dauer der Lohnfortzahlung	78
	4.3 Abweichende Regelungen	80
D.	Der Auslagenersatz	80
E.	Die Fürsorgepflichten	81
	1. Die allgemeine Fürsorgepflicht	82
	2. Das Gleichbehandlungsgebot	83

3.	Der Schutz der Persönlichkeit.....	83
4.	Die Gewährung von Freizeit.....	84
5.	Die Gewährung bezahlter Ferien	85
5.1	Allgemeines.....	85
5.2	Dauer der Ferien.....	86
5.3	Die Kürzung des Ferienanspruches	87
5.4	Zeitpunkt des Ferienbezuges	87
5.5	Lohnzahlung während der Ferien	88
6.	Die Bereitstellung von Arbeitsgeräten und Werkzeugen.....	88
7.	Die Ausstellung eines Zeugnisses.....	89
F.	Übrige Pflichten des Arbeitgebers	90
1.	Kautions	90
2.	Pensionskasse	91
3.	Pflicht zur Information des Arbeitnehmers.....	91
G.	Folgen der Verletzung der Arbeitgeberpflichten	92
1.	Folgen fehlender Lohnzahlung	92
2.	Folgen der Verletzung der Fürsorgepflichten	92
H.	Zusammenfassung.....	93
I.	Aufgaben zum 4. Teil.....	94
	5. Teil: Beendigung des Arbeitsverhältnisses	95
A.	Überblick.....	96
B.	Beendigung befristeter Arbeitsverhältnisse	96
1.	Befristung des Arbeitsverhältnisses.....	96
2.	Umgehungsgefahr.....	97
3.	Beendigung des befristeten Arbeitsverhältnisses.....	97
3.1	Zeitablauf.....	97
3.2	Ordentliche Kündigung	97
3.3	Ausserordentliche Kündigung	97
3.4	Weitere Beendigungsgründe.....	97
3.5	Keine Beendigungsgründe.....	97
4.	Stillschweigende Fortsetzung des befristeten Arbeitsverhältnisses.....	98
C.	Beendigung des unbefristeten Arbeitsverhältnisses	98
1.	Besondere Beendigungsgründe.....	98
2.	Keine Beendigungsgründe	98
3.	Kündigung	99
3.1	Kündigungsarten.....	99
3.2	Bedeutung und Wesen	99
3.3	Form	99
3.4	Wirksamkeit	100
3.5	Begründung der Kündigung	100
3.6	Änderungskündigung	100
3.7	Kündigung vor Stellenantritt	100

4.	Kündigungsfristen.....	100
4.1	Kündigungsfristen und -termine.....	100
4.2	Parität der Kündigungsfristen.....	101
4.3	Gesetzliche Kündigungsfristen.....	101
5.	Freistellung	102
6.	Massenentlassung	103
D.	Sachlicher Kündigungsschutz	103
1.	Allgemeines	103
2.	Sachlicher Kündigungsschutz als Missbrauchsgesetzgebung.....	104
3.	Gesetzliche Missbrauchstatbestände.....	104
3.1	Wegen persönlicher Eigenschaften	104
3.2	Wegen Ausübung eines verfassungsmässigen Rechts.....	105
3.3	Zur Vereitelung der Entstehung von Ansprüchen aus dem Arbeitsverhältnis.....	105
3.4	Aus Rache.....	106
3.5	Wegen Dienstleistungen im Landesinteresse	106
3.6	Wegen Mitgliedschaft oder Nichtmitgliedschaft in einer Gewerkschaft.....	106
3.7	Gegenüber einem gewählten Arbeitnehmervertreter.....	106
3.8	Im Rahmen einer Massenentlassung ohne vorgängige Konsultation	107
4.	Weitere Missbrauchstatbestände.....	107
5.	Beweislast und Begründung	107
6.	Rechtsfolgen missbräuchlicher Kündigungen	108
6.1	Aufhebung des Arbeitsverhältnisses	108
6.2	Entschädigung	108
6.3	Konkurrenzen	108
7.	Verfahren	109
E.	Zeitlicher Kündigungsschutz	109
1.	Allgemeines	109
2.	Sperrfristen	110
2.1	Militär-, Schutz- oder Zivildienst	110
2.2	Krankheit oder Unfall.....	110
2.3	Schwangerschaft.....	111
2.4	Dienstleistung für eine Hilfsaktion im Ausland	111
3.	Kumulation von Sperrfristen	112
4.	Freiwillige Verlängerung der Kündigungsfrist.....	112
5.	Rechtsfolgen der Kündigung zur Unzeit.....	113
5.1	Kündigung während einer Sperrfrist	113
5.2	Kündigung vor einer Sperrfrist.....	113
6.	Lohnfortzahlung.....	113
7.	Abänderbarkeit des zeitlichen Kündigungsschutzes.....	113
8.	Schutz des Arbeitgebers.....	114

F.	Fristlose Kündigung.....	114
1.	Vertrauen als Vertragsgrundlage	114
2.	Unzumutbarkeit der Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses.....	114
3.	Praxis zum wichtigen Grund.....	114
4.	Vorgängige Verwarnung.....	115
5.	Begründungspflicht.....	115
6.	Nachschieben von Kündigungsgründen	115
7.	Kündigung	116
8.	Rechtsfolgen der fristlosen Kündigung	116
8.1	Beendigung des Arbeitsverhältnisses	116
8.2	Zusätzliche Rechtsfolgen der gerechtfertigten fristlosen Kündigung	116
8.3	Zusätzliche Rechtsfolgen der ungerechtfertigten fristlosen Kündigung	117
G.	Folgen der Beendigung des Arbeitsverhältnisses.....	118
1.	Fälligkeit aller arbeitsvertraglichen Forderungen.....	118
2.	Herausgabepflicht.....	118
3.	Abgangsentschädigung	119
4.	Nachwirkende Treue-, insbesondere Schweigepflicht.....	120
H.	Zusammenfassung.....	120
1.	Beendigungsgründe	120
2.	Kündigung	121
3.	Kündigungsfristen.....	121
4.	Kündigungsschutz.....	122
5.	Rechtsfolgen fristloser Kündigungen	123
6.	Folgen der Beendigung des Arbeitsverhältnisses	123
I.	Aufgaben zum 5. Teil.....	124
	6. Teil: Das öffentliche Arbeitsrecht.....	125
A.	Überblick.....	125
B.	Die Arbeitsvermittlung und der Personalverleih.....	126
C.	Das Datenschutzrecht.....	128
1.	Allgemeines zum Datenschutzrecht.....	128
1.1	Zweck und Geltungsbereich.....	128
1.2	Der Begriff Daten	128
1.3	Der Umgang mit Daten	128
1.4	Instrumente für den Datenschutz.....	129
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.....	130
4.2	Auskünfte an Dritte	130
5.	Datenschutz nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses	130

D.	Das Mitwirkungsgesetz.....	130
E.	Das Gleichstellungsgesetz.....	131
	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	132
	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 Lohngleichheit.....	132
	2.2 Sexuelle Belästigung	133
	2.3 Diskriminierende Kündigung	134
F.	Aufgaben zum 6. Teil.....	134
7. Teil: Das kollektive Arbeitsrecht.....		135
A.	Überblick.....	135
B.	Die Koalitionen bzw. Verbände.....	135
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	138
	5. Beendigung des Gesamtarbeitsvertrages	140
D.	Das Recht der Kollektivstreitigkeiten	140
	1. Allgemeines	140
	2. Die Voraussetzungen rechtmässiger Streiks.....	141
	3. Die Folgen rechtmässiger Streiks	141
	4. Die Folgen unrechtmässiger Streiks	142
	5. Die Aussperrung	142
	6. Der Boykott	143
E.	Aufgaben zum 7. Teil.....	143
8. Teil: Besondere Fragen		144
A.	Konkurrenzverbot	144
	1. Allgemeines	144
	1.1 Gesetzliches und vertragliches Konkurrenzverbot	144
	1.2 Inhalt des Konkurrenzverbots.....	145

1.3	Wirtschaftliche Entfaltungsfreiheit und Persönlichkeit des Arbeitnehmers	145
1.4	Grundsätzlich einseitige Verpflichtung	145
2.	Voraussetzungen des Konkurrenzverbots	146
3.	Beschränkungen des Konkurrenzverbots	146
4.	Rechtsfolgen bei Verletzung des Konkurrenzverbots	147
5.	Wegfall des Konkurrenzverbots	148
6.	Konkurrenzverbot und Personalverleih	148
B.	Immaterialgüterrechte im Arbeitsverhältnis	149
1.	Allgemeines	149
2.	Erfindung und Design	149
2.1	Aufgabenerfindung bzw. Dienstleistungserfindung und Aufgabendesign	149
2.2	Gelegenheitsleistungserfindung bzw. Vorbehaltserfindung und Gelegenheitsdesign	150
2.3	Arbeitsfreie Erfindung und arbeitsfreies Design	150
3.	Urheberrechte	150
3.1	Werke der Kunst und Literatur	150
3.2	Computerprogramme	151
C.	Unverzichtbarkeit und Verjährung	151
1.	Verzichtsverbot	151
1.1	Zweck	151
1.2	Schutz entstandener Ansprüche	151
1.3	Voraussetzungen	151
1.4	Sanktion bei Verletzung des Verzichtsverbots	152
2.	Verjährung	152
2.1	Vorbehalt der allgemeinen Verjährungsvorschriften	152
2.2	Verwirkung	153
D.	Zivilrechtspflege bei Arbeitsstreitigkeiten	153
1.	Allgemeines	153
2.	Gerichtsstand	153
2.1	Innerstaatlich	153
2.2	International	154
3.	Einfaches und rasches Verfahren	154
4.	Kostenlosigkeit	154
5.	Untersuchungsmaxime und freie Beweiswürdigung	155
6.	Ordentliche Gerichte oder Spezialgerichte	155
7.	Schiedsgerichtsbarkeit	155
8.	Teilklagen	155
9.	Besondere Verfahrensvorschriften	155
10.	Eidgenössische Zivilprozessordnung	156
E.	Zusammenfassung	156
1.	Konkurrenzverbot	156
2.	Vertragliches Konkurrenzverbot	156
3.	Erfindungen und Designs	157

4.	Urheberrechte.....	157
5.	Verzichtsverbot.....	158
6.	Verjährungsfristen	158
F.	Aufgaben zum 8. Teil.....	158
9. Teil: Besondere Einzelarbeitsverhältnisse		159
A.	Lehrvertrag.....	159
1.	Begriff und Eigenart des Lehrvertrages	159
2.	Berufsbildungsgesetz	159
3.	Entstehung und Inhalt des Lehrvertrages.....	160
4.	Wirkungen des Lehrvertrages	160
5.	Auflösung des Lehrvertrages	161
6.	Lehrzeugnis.....	161
B.	Handelsreisendenvertrag	161
1.	Begriff und Eigenart des Handelsreisendenvertrages	161
2.	Rechtsquellen.....	162
3.	Abschluss und Inhalt des Handelsreisendenvertrages	162
4.	Pflichten des Handelsreisenden	163
4.1	Weisungsgemäss Kundenbesuche	163
4.2	Ausschliessliche Tätigkeit für den Arbeitgeber.....	163
4.3	Einhaltung von Preisen und Geschäftsbedingungen.....	163
4.4	Berichterstattung, Bestellungsübermittlung und Aufklärung	163
4.5	Grundsätzliches Fehlen einer Delcredere-Haftung.....	163
4.6	Pflicht zur Leistung von Innendiensttätigkeit.....	164
5.	Vollmachten des Handelsreisenden	164
6.	Pflichten des Arbeitgebers	164
6.1	Wahrung der Ausschliesslichkeit des Tätigkeitsbereichs.....	164
6.2	Entschädigungsleistung bei vorzeitiger einseitiger Abänderung des Tätigkeitsbereichs.....	164
6.3	Lohnzahlungspflicht	164
6.4	Provisionspflicht bei Reisetätigkeit	164
6.5	Lohnzahlungspflicht bei unverschuldeter Verhinderung an der Reisetätigkeit	165
6.6	Auslagenersatz.....	165
7.	Beendigung des Handelsreisendenvertrages	165
C.	Heimarbeitsvertrag.....	166
1.	Begriff und Eigenart des Heimarbeitsvertrages	166
2.	Rechtsquellen.....	166
3.	Abschluss des Heimarbeitsvertrages.....	166
4.	Probearbeit	166
5.	Pflichten des Heimarbeitnehmers	167
5.1	Ausführung der Arbeit.....	167
5.2	Material und Arbeitsgeräte	167

6.	Pflichten des Arbeitgebers	167
6.1	Annahme des Arbeitserzeugnisses	167
6.2	Lohn.....	167
7.	Beendigung des Heimarbeitsvertrages.....	168
D.	Heuervertrag.....	168
1.	Begriff und Rechtsquellen des Heuervertrages.....	168
2.	Abschluss und Beendigung des Heuervertrages	168
E.	Zusammenfassung.....	169
F.	Aufgaben zum 9. Teil.....	170
10. Teil: Lösungen	171
A.	Lösungen zu den Aufgaben des 1. Teils	171
B.	Lösungen zu den Aufgaben des 2. Teils	172
C.	Lösungen zu den Aufgaben des 3. Teils	173
D.	Lösungen zu den Aufgaben des 4. Teils	173
E.	Lösungen zu den Aufgaben des 5. Teils	174
F.	Lösungen zu den Aufgaben des 6. Teils	175
G.	Lösungen zu den Aufgaben des 7. Teils	176
H.	Lösungen zu den Aufgaben des 8. Teils	176
I.	Lösungen zu den Aufgaben des 9. Teils	177
Sachregister	178