

**Recht in privaten und öffentlichen Unternehmen
Law for Private and Public Enterprises**

Band / Volume 20

Carla Sophia Wälty

**Verbot zum Tragen
von Kopftuch oder Piercing
durch den Arbeitgeber**

Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis	XV
Materialienverzeichnis	XIX
Abkürzungsverzeichnis	XXI
Abbildungsverzeichnis	XXV
I. Einleitung	1
A. Problemstellung	1
B. Zielsetzung	3
C. Methodik	3
D. Begriffsbestimmungen	4
1. Allgemeines	4
2. Begriffe	4
a. Kopftuch	4
b. Piercing	4
E. Abgrenzungen	5
II. Allgemeiner theoretischer Teil	7
A. Einordnung von Kopftuch und Piercing	7
1. Kopftuch	7
2. Piercing	7
B. Grundrechte im privatrechtlichen Arbeitsverhältnis	8
1. Drittwirkung von Grundrechten und deren Umsetzung im Arbeitsrecht	8
2. Schutz von Kopftuch oder Piercing durch Grundrechte während der Dauer des Arbeitsverhältnisses	9
a. Glaubens- und Gewissensfreiheit	9
b. Persönliche Freiheit	10
c. Diskriminierungsverbot	10
d. Exkurs zur Gleichstellung von Frau und Mann	11
e. Meinungsäußerungsfreiheit	11
f. Kollision zwischen der Rechtsausübung und der Arbeitspflicht	12
C. Schutz der Persönlichkeit des Arbeitnehmers	12
1. Allgemeines zur Fürsorgepflicht und zum Persönlichkeitsschutz	12
2. Grenze der Fürsorgepflicht	13
3. Rechtsfolgen einer Verletzung der Fürsorgepflicht	13

D.	Bewerbung und Bewerbungsgespräch	14
1.	Vertragsanbahnung	14
a.	Allgemeines	14
b.	Persönlichkeitsschutz während der Vertragsanbahnung	15
c.	Fragerecht des Arbeitgebers	16
d.	Offenbarungspflicht des Arbeitnehmers	17
2.	Abhängig machen des Erhaltens der Stelle vom Ablegen des Kopftuches oder Piercings	18
3.	Folgen der Ablehnung eines Bewerbers wegen dem Tragen von Kopftuch oder Piercing	18
E.	Regelungsmöglichkeiten des Arbeitgebers zum Tragen von Kopftuch und Piercing im Betrieb	19
1.	Allgemeines	19
2.	Gesamtarbeitsvertrag (GAV)	20
3.	Normalarbeitsvertrag (NAV)	21
4.	Betriebsordnung	21
a.	Allgemeines	21
b.	Nachträgliche Regelungsänderung durch eine Betriebsordnung	22
5.	Allgemeine Arbeitsbedingungen	23
6.	Einzelarbeitsvertrag	24
7.	Bekleidungs Vorschriften aus Sicherheitsgründen	25
8.	Bekleidungs Vorschriften zur Vermeidung von Einbußen	25
9.	Vorgehen bei einer diskriminierenden Regelung	26
10.	Zwischenfazit	26
F.	Das Weisungsrecht des Arbeitgebers im Speziellen	27
1.	Allgemeines	27
2.	Grenzen des Weisungsrechts	28
3.	Befolgungspflicht des Arbeitnehmers	28
4.	Verbot von Kopftuch oder Piercing durch Weisung	29
G.	Unfallfolgen wegen Kopftuch oder Piercing	30
1.	Allgemeines	30
2.	Haftung des Arbeitnehmers	30
3.	Haftung des Arbeitgebers	32
4.	Folgen	32
H.	Verbot von Kopftuch oder Piercing aufgrund von Hygienevorschriften der Nahrungsmittelindustrie	33
1.	Problemstellung	33
2.	Gesetzliche Grundlagen	33
a.	Bundesgesetz über Lebensmittel und Gebrauchsgegenstände (LMG)	33

b.	Lebensmittel- und Gebrauchsgegenständeverordnung	34
c.	Hygieneverordnung des EDI (HyV)	34
3.	Wichtige Prinzipien im Lebensmittelrecht	35
a.	Vorbemerkung: Revision des Schweizerischen Lebensmittelrechts	35
b.	Eigenverantwortung und Selbstkontrolle	35
c.	HACCP- Konzept	35
4.	Bedeutung für das Tragen von Kopftuch und Piercing	36
I.	Sozialversicherungsrechtlicher Exkurs	37
1.	Allgemeines	37
2.	Schadensminderungspflicht	37
J.	Kündigung wegen Kopftuch oder Piercing	38
1.	Allgemeines	38
2.	Ordentliche Kündigung	39
3.	Missbräuchliche Kündigung	40
a.	Allgemeines	40
b.	Kündigung aufgrund einer persönlichen Eigenschaft (Abs. 1 lit. a)	40
c.	Kündigung aufgrund der Ausübung eines verfassungsmässigen Rechts (Abs. 1 lit. b)	41
d.	Rechtfertigung einer missbräuchlichen Kündigung	41
e.	Folgen der missbräuchlichen Kündigung	43
4.	Rechtsprechung zur missbräuchlichen Kündigung	43
a.	Sachverhalt	43
b.	Die Erwägungen	44
c.	Folgerungen aus dem Urteil	45
5.	Fristlose Kündigung	45
a.	Allgemeines	45
b.	Pflichtverletzungen und andere Unkorrektheiten am Arbeitsplatz	46
K.	Erwähnen von Kopftuch oder Piercing im Arbeitszeugnis	47
1.	Allgemeines	47
2.	Folgerungen für Kopftuch und Piercing	48
L.	Öffentlich-rechtliches Arbeitsverhältnis	48
1.	Allgemeines	48
2.	Gesetzliche Grundlagen zu Bekleidungs Vorschriften	49
a.	Bundespersonal	49
b.	Kantonspersonal	50
3.	Grundrechte im öffentlich-rechtlichen Arbeitsverhältnis	50

4. Wesensmerkmale des herkömmlichen Dienstrechts	50
5. Unterschiede zur privatrechtlichen Anstellung	51
a. Begründung des Arbeitsverhältnisses	51
b. Regelungsmöglichkeiten	51
c. Legalitätsprinzip	52
d. Kündigung	52
6. Besondere Problemstellungen	53
a. Das Kopftuch bei Lehrern an öffentlichen Schulen	53
b. Verbot von Kopftuch oder Piercings in Kantonsspitalern	54
M. Folgerungen aus dem theoretischen Teil	56
III. Besonderer praktischer Teil	60
A. Übersicht über die empirische Studie	60
1. Untersuchungsziel	60
2. Untersuchungszielgruppen	60
3. Datenerhebungsmethodik	60
4. Untersuchungsgrenzen	61
B. Ergebnisse aus der quantitativen Studie	62
1. Allgemeines	62
2. Branche und Unternehmen	62
3. Das Tragen von Kopftuch und Piercing während der Arbeit	63
4. Probleme im Zusammenhang mit Kopftuch und Piercing	63
5. Unfälle	64
6. Verbot und Regelung des Tragens eines Kopftuchs oder Piercings	64
7. Hygienevorschriften	66
8. Kenntnis der Rechtsquellen	66
9. Rechtsstreit	67
10. Allfällige Bemerkungen	67
C. Ergebnisse aus der qualitativen Studie	68
1. Einleitung	68
2. Bedeutung	68
3. Empfehlungen	69
4. Problempunkte	71
5. Allgemeines	72
D. Folgerungen aus dem praktischen Teil	73

IV. Zusammenfassung und Empfehlungen	75
A. Zusammenfassung der Ergebnisse	75
B. Empfehlungen für die Praxis	76
1. Allgemeines	76
2. Arbeitgeber	77
3. Arbeitnehmer	77
V. Anhänge	79
Anhang 1: Verzeichnis der Interviewpartner	79
Anhang 2: Interviewleitfaden Anwalt	80
Anhang 3: Interviewleitfaden Fachperson Koptuch/Islam	81
Anhang 4: Interviewleitfaden GMP-Betrieb	82
Anhang 5: Interviewleitfaden Schlichtungsbehörde	83
Anhang 6: Interviewleitfaden Schulleitung	84
Anhang 7: Begleitbrief zum Fragebogen	85
Anhang 8: Fragebogen inklusive Ergebnisse	86
Anhang 9: Checkliste für den Arbeitgeber	92
Anhang 10: Wegleitung zu der Checkliste	94

Abbildungsverzeichnis

Abbildung 1: Vertretene Branchen	62
Abbildung 2: Probleme in der Praxis	63
Abbildung 3: Regelung	64
Abbildung 4: Verbot von Kopftuch oder Piercing	65
Abbildung 5: Hygienevorschriften	66