

Dr. Manfred Rehbinder
o. Professor der Universität Zürich

Schweizerisches Arbeitsrecht

15., neu bearbeitete Auflage



Stämpfli Verlag AG Bern • 2002

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------|----|
| Vorwort | 5 |
| Abkürzungsverzeichnis | 17 |

1. Kapitel: Einleitung

| | | |
|-----|---|----|
| § 1 | Das Arbeitsrecht als selbstständiges Rechtsgebiet | 21 |
| § 2 | Gesetzgebung im Arbeitsrecht | 25 |
| | I. Individualarbeitsrecht | 25 |
| | 1. Einzelarbeitsvertrag | 25 |
| | 2. Normalarbeitsvertrag | 26 |
| | II. Öffentliches Arbeitsrecht | 26 |
| | III. Kollektives Arbeitsrecht | 27 |
| § 3 | Schrifttum | 27 |
| | I. Gesetzestexte, Entscheidungssammlungen, Schriftenreihen | 27 |
| | II. Umfassende Darstellungen | 28 |
| | III. Einzelarbeitsvertrag | 28 |
| | IV. Öffentliches Arbeitsrecht | 29 |
| | V. Kollektives Arbeitsrecht | 29 |
| § 4 | Geltungsbereich des Arbeitsrechts | 29 |
| | A. Persönlicher Geltungsbereich | 29 |
| | I. Arbeitgeber | 29 |
| | II. Arbeitnehmer | 31 |
| | B. Sachlicher Geltungsbereich | 33 |

2. Kapitel: Individualarbeitsrecht

| | | |
|-----|---|----|
| | <i>1. Abschnitt: Die Hierarchie der Rechtsquellen im Arbeitsprivatrecht</i> | 35 |
| § 5 | Die verschiedenen Arten arbeitsvertragsrechtlicher Normen | 35 |
| § 6 | Das Verhältnis der einzelnen Rechtsquellen zueinander | 37 |
| | <i>2. Abschnitt: Allgemeines Arbeitsvertragsrecht</i> | 38 |
| § 7 | Die Begründung eines Arbeitsverhältnisses | 39 |
| | A. Inhalt und Rechtsnatur des Einzelarbeitsvertrages | 39 |
| | I. Arbeitsleistung | 39 |
| | II. Abhängigkeitsverhältnis | 39 |
| | III. Dauer | 41 |
| | IV. Arbeitsentgelt | 42 |
| | V. Personenbezogenes Dauerschuldverhältnis | 42 |
| | B. Der Abschluss des Einzelarbeitsvertrages | 43 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|-----|--|----|
| | I. Konsensprinzip | 43 |
| | II. Zustandekommen kraft gesetzlicher Anordnung .. | 44 |
| | III. Vorvertragliche Rechtsbeziehungen und Einstellungsverweigerung | 45 |
| | IV. Willensmängel, insbesondere Fragerecht und Mitteilungspflicht | 47 |
| | C. Schranken der Vertragsfreiheit | 50 |
| | I. Abschlussfreiheit | 50 |
| | II. Inhaltsfreiheit | 51 |
| | III. Formfreiheit | 52 |
| | D. Mängel des Arbeitsvertrages. | 53 |
| | I. Teilnichtigkeit | 53 |
| | II. Faktisches Vertragsverhältnis. | 53 |
| | III. Ungültigkeit des Vertrages und Kündigungsschutz. | 55 |
| § 8 | Pflichten des Arbeitnehmers | 55 |
| | A. Arbeitspflicht | 56 |
| | I. Höchstpersönliche Pflicht | 56 |
| | 1. Schuldner. | 56 |
| | 2. Gläubiger. | 57 |
| | II. Inhalt | 58 |
| | 1. Art und Umfang. | 58 |
| | 2. Ort und Zeit | 58 |
| | 3. Überstundenarbeit | 62 |
| | 4. Vorübergehende Inhaltsänderungen. | 64 |
| | 5. Befolgungspflicht | 67 |
| | III. Sorgfaltspflicht | 69 |
| | B. Treuepflicht | 70 |
| | I. Grundsatz | 70 |
| | II. Besondere Regelungen. | 72 |
| | 1. Verbot der Schwarzarbeit | 72 |
| | 2. Geheimhaltungspflicht | 73 |
| | 3. Rechenschafts- und Herausgabepflicht | 74 |
| | 4. Befolgungspflicht | 75 |
| | C. Haftung des Arbeitnehmers bei Pflichtverletzung | 76 |
| | I. Nichterfüllung. | 77 |
| | 1. Lohnfortfall. | 77 |
| | 2. Klage auf Erfüllung | 77 |
| | 3. Schadenersatzanspruch. | 77 |
| | 4. Fristlose Kündigung | 78 |
| | II. Schlechterfüllung. | 78 |
| | 1. Schadenersatzanspruch | 79 |
| | 2. Ordentliche Kündigung | 81 |
| | 3. Disziplinarmaßnahmen. | 81 |
| § 9 | Pflichten des Arbeitgebers | 82 |
| | A. Lohnzahlungspflicht | 82 |
| | I. Lohnhöhe. | 82 |

| | | |
|------|--|-----|
| II. | Art des Lohnes | 86 |
| 1. | Geldlohn und Naturallohn | 86 |
| 2. | Zeitlohn und Akkordlohn | 87 |
| 3. | Erfolgsvergütungen | 89 |
| a) | Anteil am Geschäftsergebnis | 89 |
| b) | Provision | 90 |
| 4. | Gratifikation | 91 |
| 5. | Weitere Lohnarten | 93 |
| III. | Ort und Zeit der Lohnzahlung | 93 |
| IV. | Lohnanspruch trotz fehlender Arbeitsleistung | 94 |
| 1. | Annahmeverzug des Arbeitgebers | 95 |
| 2. | Unmöglichkeit der Arbeitsleistung | 96 |
| a) | Unverschuldete Verhinderung des Arbeitnehmers | 97 |
| b) | Typisches Betriebsrisiko | 102 |
| 3. | Arbeitsverweigerung wegen rückständiger Lohnforderung | 104 |
| V. | Lohnsicherung | 104 |
| 1. | Pfändungsschutz | 105 |
| 2. | Schutz der Lohnauszahlung | 105 |
| a) | Art und Weise der Lohnzahlung | 105 |
| b) | Beschränkung der Verrechnung | 106 |
| c) | Verfügungen über Arbeitseinkommen | 107 |
| d) | Vorrechte bei Vermögensverfall des Arbeitgebers | 108 |
| B. | Fürsorgepflicht | 108 |
| I. | Grundsatz | 109 |
| II. | Schutz der Persönlichkeit | 109 |
| 1. | Grundsatz und besondere Anwendungs- fälle | 109 |
| 2. | Massnahmen zum Schütze von Leben und Gesundheit | 113 |
| 3. | Gleichstellung von Frau und Mann | 114 |
| 4. | Datenschutz | 115 |
| 5. | Freizeit, Ferien und Freistellung | 119 |
| a) | Freizeit | 119 |
| b) | Ferien | 120 |
| c) | Freistellung | 124 |
| III. | Schutz des Vermögens | 124 |
| 1. | Arbeitsgeräte, Material und Auslagen | 125 |
| 2. | Kautions | 127 |
| IV. | Förderung des wirtschaftlichen Fortkommens | 128 |
| 1. | Zeugnis und Referenz | 129 |
| 2. | Ruhegeld | 131 |
| C. | Haftung des Arbeitgebers bei Pflichtverletzungen | 132 |
| I. | Nichterfüllung | 132 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|------|---|------|
| | 1. Verweigerung der Arbeitsleistung, Betreibung und Klage auf Erfüllung | .132 |
| | 2. Schadenersatzanspruch | .133 |
| | 3. Fristlose Kündigung | .133 |
| | II. Schlechterfüllung | .133 |
| | 1. Einstellen der Arbeitsleistung | .133 |
| | 2. Klage auf Erfüllung | .134 |
| | 3. Schadenersatzanspruch | .134 |
| | 4. Kündigung | .135 |
| | 5. Sondervorschriften für geschlechtsbezogene Diskriminierungen und sexuelle Belästigungen | .135 |
| § 10 | Recht am Arbeitsergebnis | .136 |
| | A. Eigentum | .136 |
| | B. Arbeitnehmererfindungen | .137 |
| | C. Andere Immaterialgüter | .139 |
| § 11 | Vertragsänderung und Übergang des Arbeitsverhältnisses .. | 140 |
| | A. Vertragsänderung | .140 |
| | B. Übergang des Arbeitsverhältnisses auf Dritte | .141 |
| § 12 | Beendigung des Arbeitsverhältnisses | .143 |
| | A. Beendigungsgründe | .143 |
| | I. Kündigung | .143 |
| | II. Aufhebungsvertrag | .144 |
| | III. Zeitablauf | .144 |
| | IV. Tod des Arbeitnehmers | .146 |
| | V. Keine Endigungsgründe | .147 |
| | 1. Tod des Arbeitgebers | .147 |
| | 2. Konkurs des Arbeitgebers | .147 |
| | 3. Unmöglichkeit der Arbeitsleistung und Militärdienst | .148 |
| | 4. Erreichen des AHV-Alters | .148 |
| | B. Kündigung | .149 |
| | I. Allgemeines | .149 |
| | II. Ordentliche Kündigung | .151 |
| | 1. Kündigungsfristen und -termine | .152 |
| | a) Während der Probezeit | .154 |
| | b) Nach Ablauf der Probezeit | .154 |
| | c) Beim langjährig befristeten Arbeitsverhältnis | .155 |
| | d) Beim Temporärarbeitsverhältnis | .155 |
| | 2. Kündigungsschutz | .156 |
| | a) Sachliche Kündigungsbeschränkungen | .156 |
| | aa) Nach Obligationenrecht | .156 |
| | bb) Nach dem Gleichstellungsgesetz | .160 |
| | b) Zeitliche Kündigungsbeschränkungen | .160 |
| | aa) Nach Obligationenrecht | .160 |
| | bb) Nach dem Gleichstellungsgesetz | .163 |
| | c) Sondervorschriften für Massentlassungen | .164 |

| | | |
|------|---|-----|
| | d) Anderweitige vertragliche Regelungen | 165 |
| | e) Kündigungsschutz und Rechtsmängel des Arbeitsvertrages. | 166 |
| | III. Ausserordentliche Kündigung | 166 |
| | 1. Voraussetzungen. | 167 |
| | 2. Ausübung des Kündigungsrechts. | 169 |
| | 3. Wirkungen. | 171 |
| | a) Bei gerechtfertigter Kündigung. | 171 |
| | b) Bei ungerechtfertigter Kündigung. | 171 |
| | C. Allgemeine Folgen der Beendigung des Arbeitsverhältnisses. | 175 |
| | I. Fälligkeit der Forderungen. | 175 |
| | II. Rückgabepflichten. | 176 |
| | III. Abgangschädigung. | 177 |
| | D. Konkurrenzverbot | 178 |
| § 13 | Unverzichtbarkeit und Verjährung arbeitsrechtlicher Ansprüche. | 180 |
| | <i>3. Abschnitt: Besondere Einzelarbeitsverhältnisse.</i> | 181 |
| § 14 | Der Lehrvertrag | 182 |
| | A. Begriff und Entstehung | 182 |
| | B. Inhalt | 184 |
| | C. Beendigung. | 185 |
| § 15 | Der Handelsreisendenvertrag | 187 |
| | A. Begriff und Entstehung | 187 |
| | B. Inhalt | 189 |
| | C. Beendigung. | 192 |
| § 16 | Der Heimarbeitsvertrag | 193 |
| | A. Begriff und Entstehung | 193 |
| | B. Inhalt | 194 |
| | C. Beendigung. | 196 |
| § 17 | Personalverleih | 196 |
| | A. Begriff und Formen. | 196 |
| | B. Der Leiharbeitsvertrag | 197 |
| | I. Abschluss. | 197 |
| | II. Inhalt | 198 |
| | III. Beendigung und Rechtsstreit | 198 |
| | C. Der Verleihvertrag. | 199 |
| § 18 | Der öffentliche Dienst | 199 |
| | 3. Kapitel: Öffentliches Arbeitsrecht | |
| § 19 | Arbeitsschutzrecht | 201 |
| | A. Geltungsbereich und Durchführung des Arbeitsgesetzes. | 202 |
| | I. Geltungsbereich. | 202 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|---|---|-----|
| | II. Durchführung | 204 |
| | B. Gesundheitsschutz und Unfallverhütung | 205 |
| | C. Arbeits- und Ruhezeit | 206 |
| | I. Arbeitszeit | 207 |
| | II. Ruhezeit | 209 |
| | D. Sonderschutz für Jugendliche und weibliche Arbeitnehmer | 210 |
| | I. Jugendliche Arbeitnehmer | 210 |
| | II. Weibliche Arbeitnehmer | 211 |
| § 20 | Gestaltendes öffentliches Arbeitsrecht | 211 |
| | A. Berufsausbildung und Berufsberatung | 212 |
| | B. Arbeitsvermittlung und Personalverleih | 213 |
| | C. Gleichstellung von Frau und Mann im Erwerbsleben | 215 |
| | D. Arbeitsbeschaffung | 215 |
| | E. Submissions-Arbeitsrecht | 215 |
| § 21 | Sozialversicherungsrecht | 216 |
| | A. Alters-, Hinterlassenen- und Invalidenversicherung sowie berufliche Vorsorge | 217 |
| | B. Kranken- und Unfallversicherung | 219 |
| | C. Militärversicherung und Erwerbsersatzordnung | 220 |
| | D. Familienzulagen | 220 |
| | E. Arbeitslosenversicherung | 220 |
| | | |
| 4. Kapitel: Kollektives Arbeitsrecht | | |
| | <i>I. Abschnitt: Koalitionsrecht</i> | 223 |
| § 22 | Die Koalitionen | 223 |
| | A. Gegenwärtige Organisationen | 223 |
| | I. Arbeitnehmerverbände | 223 |
| | II. Arbeitgeberverbände | 226 |
| | B. Aufgaben und Zuständigkeiten | 226 |
| | C. Rechtsform und Organisation | 227 |
| | D. Der Rechtsbegriff der Koalition | 227 |
| | I. Freiwilligkeit des Zusammenschlusses | 228 |
| | II. Gegnerfreiheit | 228 |
| | III. Unabhängigkeit von dritter Seite | 228 |
| | IV. Wahrnehmung kollektiver Arbeitnehmer- oder Arbeitgeberinteressen | 229 |
| | V. Demokratische Willensbildung | 229 |
| | VI. Definition | 229 |
| § 23 | Die Koalitionsfreiheit | 230 |
| | A. Koalitionsfreiheit als öffentlich-rechtliches Freiheitsrecht | 230 |
| | I. Individuelle Koalitionsfreiheit | 230 |
| | II. Kollektive Koalitionsfreiheit | 231 |
| | B. Koalitionsfreiheit im Privatrecht | 231 |
| | I. Schutz gegen koalitionsfeindliche Massnahmen | 232 |

| | | |
|------|--|-----|
| | 1. Schutz des Einzelnen | 232 |
| | 2. Schutz des Verbandes | 232 |
| | II. Schutz gegen Koalitionszwang | 233 |
| | 1. Verdrängung | 234 |
| | 2. Absperrklauseln | 234 |
| | 3. Anschlusszwang | 235 |
| | 2. <i>Abschnitt: Gesamtarbeitsvertragsrecht.</i> | 237 |
| § 24 | Allgemeines zum Gesamtarbeitsvertrag | 238 |
| | A. Die Parteien des Gesamtarbeitsvertrages | 238 |
| | B. Der Abschluss des Gesamtarbeitsvertrages | 239 |
| | C. Der Inhalt des Gesamtarbeitsvertrages | 240 |
| | D. Die Rechtsnatur des Gesamtarbeitsvertrages | 241 |
| | E. Die Durchsetzbarkeit des Gesamtarbeitsvertrages | 241 |
| | F. Die Beendigung des Gesamtarbeitsvertrages | 243 |
| § 25 | Die schuldrechtlichen Bestimmungen des Gesamtarbeitsvertrages | 243 |
| | A. Die Friedenspflicht | 243 |
| | B. Die Einwirkungspflicht | 244 |
| | C. Weitere Selbstpflichten | 245 |
| § 26 | Die normativen Bestimmungen des Gesamtarbeitsvertrages | 246 |
| | A. Gegenstand | 246 |
| | I. Arbeitsvertragsrecht | 246 |
| | II. Indirekt-schuldrechtliche Bestimmungen | 248 |
| | B. Wirkung | 250 |
| | C. Grenzen der Tarifautonomie | 251 |
| | I. Grenzen der Regelungszuständigkeit | 251 |
| | II. Die rechtsstaatlichen Grundsätze | 252 |
| | III. Die staatlichen Gesetze | 253 |
| § 27 | Der Geltungsbereich des Gesamtarbeitsvertrages | 253 |
| | A. Grenzen der Tarifgeltung | 253 |
| | I. Zeitlich | 253 |
| | II. Persönlich | 254 |
| | 1. Tarifgebundenheit | 254 |
| | 2. Beschränkungen oder Erweiterungen der Tarifgebundenheit, insbesondere die Allgemein- verbindlicherklärung | 255 |
| | III. Räumlich | 259 |
| | IV. Sachlich | 259 |
| | B. Tarifkonkurrenzen | 260 |
| | 3. <i>Abschnitt: Das Recht des Arbeitskampfes.</i> | 260 |
| § 28 | Begriff und Erscheinungsformen des Arbeitskampfes | 260 |
| | A. Begriff und wirtschaftliche Bedeutung | 260 |
| | B. Erscheinungsformen | 261 |
| | I. Streik | 261 |
| | II. Aussperrung | 264 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|------|---|-----|
| | III. Boykott | 265 |
| § 29 | Die rechtliche Beurteilung des Arbeitskampfes | 266 |
| | A. Kampffreiheit und Neutralitätspflicht | 266 |
| | I. Kampffreiheit und Kampfpazität | 266 |
| | II. Die Neutralitätspflicht des Staates | 267 |
| | B. Rechtmässigkeitsvoraussetzungen des Streiks | 267 |
| | I. Tariffähige Organisation | 268 |
| | II. Durch Gesamtarbeitsvertrag regelbares Ziel | 268 |
| | 1. Politischer Streik | 269 |
| | 2. Unterstützungstreik | 269 |
| | 3. Streik zur Durchsetzung von Rechts- ansprüchen | 269 |
| | III. Einhaltung der Friedenspflicht | 270 |
| | 1. Vertragswidrige Arbeitskämpfe | 270 |
| | 2. Das Schlichtungsverfahren | 270 |
| | a) Vereinbarte Schlichtung | 271 |
| | b) Das staatliche Einigungswesen | 271 |
| | 3. Warnstreik | 273 |
| | IV. Verfahrenserfordernisse gemäss Koalitions- satzung | 273 |
| | V. Faire Kampfführung (Übermassverbot) | 273 |
| | VI. Streikberechtigung einzelner Arbeitnehmer- gruppen | 274 |
| | C. Rechtmässigkeitsvoraussetzungen der Aussperrung | 275 |
| | D. Rechtmässigkeitsvoraussetzungen des Boykotts | 276 |
| § 30 | Rechtsfolgen rechtmässiger Arbeitskämpfe | 277 |
| | A. Streik | 278 |
| | B. Aussperrung | 279 |
| § 31 | Rechtsfolgen rechtswidriger Arbeitskämpfe | 280 |
| | A. Die Haftung des Einzelnen | 280 |
| | I. Haftung des Arbeitnehmers bei rechtswidrigem Streik | 280 |
| | II. Haftung des Arbeitgebers bei rechtswidriger Ausperrung | 281 |
| | B. Haftung der Koalitionen | 281 |
| | I. Gewerkschaften | 281 |
| | II. Arbeitgeberverbände | 282 |
| | 4. Abschnitt: Betriebsverfassungsrecht | 282 |
| § 32 | Die Betriebsordnung | 283 |
| § 33 | Die Mitwirkung im Betrieb | 285 |
| | A. Wahrnehmung und Durchsetzung von Mitwirkungs- rechten | 285 |
| | B. Mitwirkungsrechte nach dem Mitwirkungsgesetz | 287 |
| | C. Grundsätze für die Zusammenarbeit im Betrieb | 287 |

5. Kapitel: Arbeitsgerichtsbarkeit

| | | |
|------|-----------------------------------|-----|
| § 34 | Gerichtsorganisation | 289 |
| § 35 | Gerichtliches Verfahren | 290 |

6. Kapitel: Kollisionsrecht und Rechtsvergleich

| | | |
|------|---|-----|
| § 36 | Kollisionsrecht | 293 |
| § 37 | Rechtsvergleich mit dem Arbeitsrecht der Bundes- republik Deutschland und Österreichs. | 294 |

Anhang

| | | |
|--|---|-----|
| | Schaubilder zum Arbeitsvertragsrecht und zum kollektiven Arbeitsrecht. | 299 |
| | Gesetzesregister. | 317 |
| | Stichwortverzeichnis. | 329 |