

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
	 <b>3. Kapitel: Öffentliches Arbeitsrecht</b>	
§ 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
<b>4. Kapitel: Kollektives Arbeitsrecht</b>		
	<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 Aussperrung . . . . .	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