

Thomas Geiser
Roland Müller

Professoren an der Universität St. Gallen

Arbeitsrecht in der Schweiz

Zweite Auflage



Stämpfli Verlag AG Bern • 2012

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Literaturverzeichnis	XVII
Internetquellenverzeichnis	XXIX
Abbildungsverzeichnis	XXXIII
Abkürzungsverzeichnis	XXXV
Teil I: Grundriss des Arbeitsrechts	1
§1 Einleitung und Überblick.....	1
§2 Einzelarbeitsvertrag (EAV).....	37
§3 Kollektivarbeitsrecht (einschliesslich GAV und NAV).....	271
§4 Öffentlich-rechtlicher Arbeitnehmerschutz.....	337
§5 Sozialversicherung im Arbeitsrecht.....	367
Teil II: Fragen und Antworten zum Arbeitsrecht	401
§6 Bachelorprüfungen.....	403
§7 Masterprüfungen.....	653
§8 Anwaltsprüfung.....	689
Anhänge	697
Sachregister	707

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Literaturverzeichnis	XXVII
Internetquellenverzeichnis	XXIX
Abbildungsverzeichnis	XXXIII
Abkürzungsverzeichnis	XXXV
Teil I: Grundriss des Arbeitsrechts	1
§ 1 Einleitung und Überblick.....	1
A. Normenhierarchie und Behörden im Arbeitsrecht	1
1. Normenhierarchie.....	1
2. Behörden und Organisationen	11
B. Inhalt des Arbeitsrechts.....	15
1. Abhängige Arbeit als Gegenstand.....	15
2. Statistische Angaben zu den Erwerbstätigen	15
3. Soziales Marktwirtschaftsprinzip.....	16
4. Individualarbeitsrecht und öffentliches Arbeitsrecht	16
C. Geschichte des Arbeitsrechts.....	17
1. Geschichtlicher Überblick.....	17
2. Geschichte des Arbeitsrechts in der Schweiz	18
D. Anwendbarkeit des schweizerischen Arbeitsrechts	26
1. International.....	26
2. Intertemporal.....	29
E. Verfahren bei arbeitsrechtlichen Streitigkeiten.....	31
1. Überblick.....	31
2. Zuständigkeit.....	31
3. Vereinfachtes Verfahren.....	34
4. Kostenlosigkeit.....	35
5. Untersuchungsmaxime und freie Beweiswürdigung	35
§ 2 Einzelarbeitsvertrag (EAV).....	37
A. Begriff.....	37
1. Verträge über Arbeitsleistung.....	37
2. Begriffsnotwendige Elemente.....	37
B. Abgrenzung zu anderen Dienstleistungsverträgen.....	45

1. Überblick	45
2. Abgrenzung zum Werkvertrag	45
3. Abgrenzung zum einfachen Auftrag	46
4. Abgrenzung zum Agenturvertrag	47
5. Abgrenzung zum Gesellschaftsvertrag	48
6. Abgrenzung zum Innominatvertrag	49
7. Problematik der Scheinselbständigkeit	50
C. Parteien im Einzelarbeitsvertrag	52
1. Problematik	52
2. Arbeitgeberin	52
3. Arbeitnehmer	53
4. Weitere Beteiligte	53
5. Sonderfall Konzern	54
D. Besondere Arbeitsverhältnisse	56
1. Lehrvertrag	56
2. Handelsreisendenvertrag	58
3. Heimarbeitsvertrag	64
4. Personalverleih	65
5. Gruppenarbeitsverträge	71
6. Öffentlich-rechtliches Arbeitsverhältnis	72
7. Arbeitsleistung unter Ehegatten, eingetragenen Partnern und Konkubinatspartnern	81
8. Arbeitsleistung in der Familie	83
E. Vertragsanbahnung	84
1. Aufnahme der Vertragsverhandlungen	84
2. Auswahlverfahren	84
3. Pflichten der Arbeitgeberin	93
4. Pflichten des Bewerbers	96
F. Abschluss des Vertrags	97
1. Allgemeine Arbeitsbedingungen (AAB)	97
2. Änderung von allgemeinen Arbeitsbedingungen	98
3. Behördliche Bewilligungen	99
4. Vermutung des stillschweigenden Vertragsschlusses	99
5. Schranken der Vertragsfreiheit	100
6. Probezeit	107
G. Mängel des Arbeitsvertrags	110
1. Nichtigkeit	110
2. Anfechtbarkeit	112
3. Folgen mangelhafter Verträge	113
4. Schwarzarbeitsgesetz	115
H. Pflichten des Arbeitnehmers	118
1. Übersicht	118

2.	Arbeitspflicht.....	118
3.	Pflicht zur Befolgung von Weisungen der Arbeitgeberin.....	126
4.	Sorgfalts- und Treuepflicht.....	132
I.	Pflichten der Arbeitgeberin.....	141
1.	Übersicht.....	141
2.	Lohnzahlungspflicht.....	141
3.	Lohnanspruch trotz fehlender Arbeitsleistung.....	158
4.	Fürsorgepflicht der Arbeitgeberin.....	171
J.	Haftung.....	178
1.	Haftung des Arbeitnehmers.....	178
2.	Haftung der Arbeitgeberin.....	181
3.	Haftung Dritter.....	183
4.	Durchsetzung der Haftung.....	183
K.	Freizeit und Ferien.....	185
1.	Freizeit.....	185
2.	Ferien.....	188
L.	Beendigung des Arbeitsvertrages im Allgemeinen.....	199
1.	Übersicht.....	199
2.	Kündigung.....	203
3.	Aufhebungsvereinbarung.....	204
4.	Zeitablauf.....	206
5.	Pensionierung.....	209
6.	Tod des Arbeitnehmers.....	210
M.	Kündigung im Speziellen.....	212
1.	Allgemeines.....	212
2.	Entstehungsgeschichte des Kündigungsschutzes.....	212
3.	Ordentliche Kündigung.....	217
4.	Ausserordentliche Kündigung.....	225
5.	Kündigungsschutz.....	229
6.	Freistellung.....	246
7.	verdachtskündigung.....	250
8.	Änderungskündigung.....	251
N.	Folgen der Vertragsauflösung.....	254
1.	Beendigung des Arbeitsverhältnisses.....	254
2.	Nachwirkungen.....	254
3.	Fälligkeit aller Forderungen.....	255
4.	Unverzichtbarkeit der Forderungen.....	257
5.	Abgangschädigung.....	257
6.	Zeugnis.....	259
O.	Konkurrenzverbot.....	262
1.	Begriff und Bedeutung.....	262
2.	Voraussetzungen für ein wirksames Konkurrenzverbot... ..	263

3.	Wirkung und Folgen der Übertretung.....	266
4.	Wegfall des Konkurrenzverbotes.....	267
5.	Beendigung des Konkurrenzverbotes.....	269
' 3	Kollektivarbeitsrecht (einschliesslich GAV und NAV).....	271
A.	Einleitung.....	271
1.	Gegenstand.....	271
2.	Funktion in der schweizerischen Wirtschaftsverfassung..	271
3.	Arbeitsmarktfreiheiten.....	273
B.	Stellung der Verbände.....	277
1.	Koalitionen.....	277
2.	Aufgaben und Zuständigkeiten.....	282
3.	Tariffähigkeit.....	282
4.	Tarifzuständigkeit.....	285
5.	Bedeutung der Gewerkschaften.....	286
6.	Haftung der Gewerkschaften.....	286
C.	Der Gesamtarbeitsvertrag (GAV).....	288
1.	Definition.....	288
2.	Geschichtliches.....	288
3.	Funktionen.....	291
4.	Parteien des GAV.....	292
5.	Arten von GAV.....	294
6.	Inhalt des GAV.....	295
7.	Entstehung und Beendigung.....	303
8.	Persönlicher Geltungsbereich.....	305
9.	GAV-Konkurrenz.....	311
D.	Der Normalarbeitsvertrag (NAV).....	314
1.	Begriff und Funktion.....	314
2.	Stellung gegenüber Gesetz und GAV.....	315
3.	Verpflichtung zum Erlass.....	315
4.	Zuständigkeit und Verfahren.....	315
5.	Geschichtliche Entwicklung.....	316
E.	Betriebsordnung.....	317
1.	Gesetzliche Grundlage.....	317
2.	Geschichtliche Entwicklung.....	318
F.	Mitwirkungsrechte der Arbeitnehmer.....	321
G.	Arbeitskampfrecht.....	324
1.	Grundlage.....	324
2.	Streik.....	326
3.	Aussperrung.....	330
4.	Rechtsfolgen.....	332

§ 4 Öffentlich-rechtlicher Arbeitnehmerschutz	337
A. Einleitung	337
1. Vorbehalt des öffentlichen Arbeitsrechts	337
2. Rezeptionsklausel	337
3. Quellen	337
4. Zuständige Behörden	338
B. Arbeitsgesetz	339
1. Arbeitsschutzrecht	339
2. Geltungsbereich	339
3. Gesundheitsvorsorge und Unfallverhütung	343
4. Arbeits- und Ruhezeit	344
5. Sonderschutzvorschriften	352
C. Durchsetzung	357
1. Zivilrechtliche Durchsetzung	357
2. Öffentlich-rechtliche Durchsetzung	357
D. Freier Personenverkehr mit der EU und flankierende Massnahmen	359
1. Bilaterale Abkommen mit der EU	359
2. Flankierende Massnahmen	362
§ 5 Sozialversicherung im Arbeitsrecht	367
A. Einleitung	367
1. Sozialversicherung und Arbeitsrecht	367
2. Begriff der Sozialversicherung	367
3. Geschichtliches	371
B. Überblick über die Sozialversicherungen	377
1. Drei-Säulen-Prinzip der Vorsorge	377
2. Eidgenössische AHV und IV	377
3. Berufliche Vorsorge	381
4. Unfallversicherung	383
5. Krankenversicherung	384
6. Arbeitslosenversicherung	386
7. Erwerbsersatzordnung	388
C. AHV/IV und berufliche Vorsorge im Speziellen	392
1. Träger	392
2. Aufsicht und Mitwirkungsrechte	393
3. Rechtspflege	394
4. Obligatorische vs. freiwillige Versicherung	395
5. Pflichten der Arbeitgeberin	397
6. Pflichten des Arbeitnehmers	399
7. Pflichten der Sozialversicherung	399

Teil II: Fragen und Antworten zum Arbeitsrecht	401
§ 6 Bachelorprüfungen.....	403
Fall 1: Computervirus von Nina Schaad.....	403
Fall 2: Veruntreuung von Andreas Krug bei der Bank.....	410
Fall 3: Kündigung von Martin Koch während Krankheit.....	417
Fall 4: Kündigung von Manuel Osmelli per SMS.....	424
Fall 5: Die fragwürdige Selbständigkeit von Michael Banz... ..	431
Fall 6: Schwangerschaft von Jennifer Zoller.....	439
Fall 7: Heimleiter Victor Meier.....	446
Fall 8: Fritz Meier vom Farbatelier FAA.....	453
Fall 9: Jungunternehmer Fritz Fleissig.....	459
Fall 10: Massenentlassung beim Reisebüro Asiatour.....	466
Fall 11: Programmierer Moritz Schlau.....	473
Fall 12: Der treue Landi-Mitarbeiter Gusti Brösmeli.....	480
Fall 13: Peter Kuratli bei der Pizza Blitz GmbH.....	487
Fall 14: Controllerrin Angelika Keller im Hotel Säntisblick... ..	494
Fall 15: Verschlafener Max Leibundgut.....	501
Fall 16: Christina Fröhlich in der Glacefabrik.....	508
Fall 17: Der Handelsreisende Ögöl Hakin.....	515
Fall 18: Arnold Schwarzpflüger auf Adventure Tour.....	521
Fall 19: Turnaround-Manager Dr. Paul Nägeli.....	527
Fall 20: Dr. Vito Bardil - Verwaltungsrat der AAB.....	534
Fall 21: Betriebsübernahme der Romburg Schmuck AG.....	541
Fall 22: Zusammenschluss der Gewerkschaft UNIA.....	547
Fall 23: Lagerchef Heiri Hasler.....	553
Fall 24: Student Stephan Steiner als Teilzeitmitarbeiter.....	559
Fall 25: Provisionsansprüche von Robert Rotfurt.....	566
Fall 26: Marketingchef Peter Ackermann.....	572
Fall 27: Rabi Rotz bei Hamster Food.....	577
Fall 28: Serviertochter Rosi Renner.....	583
Fall 29: Moritz Löwenburger bei der UV AK.....	589
Fall 30: Buchhalter Walter Wyss.....	595
Fall 31: Eidg. dipl. Übersetzerin Clara Constantin.....	601
Fall 32: Personalassistentin Maya Brenner.....	608
Fall 33: Absturz von Roland Reichenburg.....	615
Fall 34: Fritz Feiertag bei der Seriosität AG.....	621
Fall 35: Bauarbeiter Romeo Bertoluzzi.....	628
Fall 36: Kündigung des Direktors Viktor Vaselli.....	634
Fall 37: Unfallfolgen für Martina Miller.....	641
Fall 38: Automechaniker Theo Troller.....	647
§ 7 Masterprüfungen.....	653
Prüfung Individualarbeitsrecht I.....	653
Prüfung Individualarbeitsrecht II.....	662
Prüfung kollektives und öffentliches Arbeitsrecht I.....	673

Prüfung kollektives und öffentliches Arbeitsrecht II	680
§ 8 Anwaltsprüfung	689
Anhänge	697
Übersicht über die besonderen Einzelarbeitsverträge	697
Lohnhöhe bei Überstunden / Überzeit	697
Arbeitsrechtliche Probleme bei Schwangerschaft	699
Übersicht Probleme bei Kündigung	699
Übersicht Arbeits- und Ruhezeiten	700
Unterschiede zwischen privatrechtlichem und öffentlich- rechtlichem Arbeitsverhältnis	702
Sachregister	707