

Schweizerisches Zivilgesetzbuch

# Das Obligationenrecht

Band VI, 2. Abteilung

Die einzelnen Vertragsverhältnisse

2. Teilband

Der Arbeitsvertrag

Artikel 319-362 OR

3. Abschnitt

Gesamtarbeitsvertrag

und Normalarbeitsvertrag

Artikel 356-360 OR

Erläutert von

**Dr. Jean-Fritz Stöckli**

Professor an der Universität Basel



Stämpfli Verlag AG Bern • 1999

# Inhaltsübersicht Art. 356-360

<b>Einleitung</b>	Note	Seite
I. Das kollektive Arbeitsrecht . . . . .	1	4
1. Überbetriebliche Ebene. . . . .	1	4
2. Betriebsebene. . . . .	2	4
3. Paritätische berufliche Vorsorge. . . . .	3	5
II. Die Sozialpartnerschaft als gesellschaftliche und rechtliche Institution . . . . .	4	6
1. Sonderstellung des Arbeitsmarkts. . . . .	5	6
2. Rechtliche Konsequenzen. . . . .	8	8
III. Rechtliche Struktur des kollektiven Arbeitsrechts. . . . .	12	12
1. Internationale Mindeststandards. . . . .	12	12
2. Verfassungsmässige Grundlagen. . . . .	21	19
3. Gesetzliche Regelungen. . . . .	27	23
4. Bedeutung der Rechtsprechung. . . . .	31	25
IV. Rechtsvergleichung zum kollektiven Arbeitsrecht. . . . .	32	26
1. Vertragsparteien. . . . .	32	27
2. Normative Wirkung der Vereinbarungen. . . . .	41	30
3. Persönliche Vertragsbindung. . . . .	48	31
4. Konflikterledigung. . . . .	55	33
5. Schlussfolgerungen. . . . .	62	36
V. Wirksamkeit des kollektiven Arbeitsrechts. . . . .	63	37
1. Gesetzesrecht. . . . .	63	37
2. Gesamtarbeitsvertragsrecht. . . . .	64	37
3. Kollektive Willensbildung. . . . .	65	38
4. Rechtsprechung. . . . .	66	38
VI. Entstehung und Entwicklung des Gesamtarbeitsvertragsrechts. . . . .	67	38
1. Vorläufer. . . . .	67	43
2. Gesetzliche Verankerung des Normenvertrages. . . . .	68	43
3. Allgemeinverbindlicherklärung. . . . .	69	44
4. Zukunftsentwicklung. . . . .	70	45
VII. Öffentlicher Dienst. . . . .	76	47
1. Öffentlich-rechtliche Arbeitsverhältnisse. . . . .	76	47
2. Privatrechtliche Arbeitsverhältnisse. . . . .	80	49
3. Kollektives Arbeitsrecht der Kirchen. . . . .	81	49
 <b>Art. 356</b>		
<b>Gesamtarbeitsvertrag</b>		
I. Begriff des Gesamtarbeitsvertrages. . . . .	1	59
1. Begriffswesentliche Elemente. . . . .	1	59

	Note	Seite
2. Abgrenzung zum übrigen Kollektivvertragsrecht . . . . .	2	60
3. Entstehung durch Rechtsgeschäft . . . . .	3	60
4. Der Gesamtarbeitsvertrag als Normenvertrag . . . . .	4	61
5. Grenzen der Tarifautonomie . . . . .	10	65
II. Funktionen des Gesamtarbeitsvertrages . . . . .	16	67
1. Übersicht . . . . .	16	67
2. Koordination der Marktkräfte . . . . .	17	68
3. Arbeitnehmerschutz . . . . .	22	70
4. Weitere Funktionen des Gesamtarbeitsvertrages . . . . .	24	72
III. Die Parteien des Gesamtarbeitsvertrages . . . . .	28	74
1. Tariffähigkeit . . . . .	29	76
2. Tarifzuständigkeit . . . . .	43	85
3. Verbandsformen . . . . .	45	85
IV. Geltungsbereich des Gesamtarbeitsvertrages . . . . .	49	87
1. Geltungsbereich des Gesamtarbeitsvertrages und Zuständigkeit der Verbände . . . . .	49	87
2. Vertragskonkurrenz . . . . .	67	97
3. Internationales Privatrecht . . . . .	72	100
V. Inhalt des Gesamtarbeitsvertrages . . . . .	75	102
1. Normative Bestimmungen (Abs. 1) . . . . .	76	103
2. Schuldrechtliche Bestimmungen (Abs. 3) . . . . .	93	110
3. Indirekt-schuldrechtliche Bestimmungen (Abs. 2) . . . . .	101	112
VI. Inhaltsschranken des Gesamtarbeitsvertrages . . . . .	118	120
1. Allgemeine Schranken . . . . .	118	121
2. Allgemeinverbindliche Gesamtarbeitsverträge . . . . .	122	122
3. Nichtdiskriminierung . . . . .	123	122
4. Höchsttarbeitsbedingungen . . . . .	128	123
5. Grundrechtsbindung der Gesamtarbeitsvertragsparteien . . . . .	129	124
6. Weitere Inhaltsschranken . . . . .	130	124
7. Richterliche Inhaltskontrolle . . . . .	132	125
VII. Auslegung und Lückenfüllung . . . . .	133	125
1. Normative Bestimmungen . . . . .	134	126
2. Schuldrechtliche Bestimmungen . . . . .	140	129
3. Indirekt schuldrechtliche Bestimmungen . . . . .	142	129
4. Authentische Interpretation . . . . .	143	130
5. Rechtswirkung von Übersetzungen . . . . .	144	130
VIII. Mehrere Verbände als Vertragspartei (Abs. 4) . . . . .	147	131
1. Gleichberechtigung mehrerer Verbände . . . . .	147	131
2. Beitrittsanspruch . . . . .	148	132
3. Anspruch auf Abschluss eines Parallelvertrages . . . . .	154	136
4. Verhandlungsanspruch . . . . .	156	136
5. Anderslautende Verträge mit Dritten . . . . .	158	138
IX. Bedeutung der Gesamtarbeitsverträge in der Schweiz . . . . .	160	138

**Art. 356a**

I. Freiheit der Organisation (Abs. 1) . . . . .	1	142
1. Verfassungs- und völkerrechtliche Grundlagen der Koalitionsfreiheit . . . . .	2	143
2. Schutz gegen Verbandszwang . . . . .	4	144
3. Positive Koalitionsfreiheit . . . . .	19	149
II. Freiheit der Berufsausübung (Abs. 2 und Abs. 3) . . . . .	26	153
1. Arbeitsmarkt als Sonderfall . . . . .	27	153
2. Abschlussverbote und andere Einschränkungen der Freiheit der Berufsausübung (Abs. 2) . . . . .	34	155
3. Rechtfertigungstatbestände (Abs. 3) . . . . .	38	156

**Art. 356b**

**1. Teil: Vertragsbindung der Arbeitgeber und Arbeitnehmer**

I. Formen der Vertragsbindung . . . . .	1	162
II. Der förmliche Anschluss . . . . .	3	163
1. Begriff . . . . .	3	163
2. Form . . . . .	4	163
3. Wirkungen . . . . .	6	164
4. Verweigerung des Anschlusses durch die GAV-Parteien . . . . .	13	167
5. Nachträgliche Vertragsänderungen und -erweiterungen . . . . .	14	168
III. Andere Formen der Einbindung von Aussenseitern . . . . .	15	168
1. Ausdehnungsklausel . . . . .	16	169
2. Verpflichtungs- und Unterstellungserklärung . . . . .	17	169
3. Übernahme der GAV-Bestimmungen in den Einzelvertrag . . . . .	18	170
4. Statutarische Ausdehnungspflicht . . . . .	24	173
5. Nachträglicher Beitritt eines Verbandes . . . . .	25	173
6. Ausländerrechtliches Erfordernis . . . . .	26	174
7. Lauterkeitsrecht . . . . .	27	174
8. Ausdehnung der Vertragsbindung bei Betriebsnachfolge . . . . .	28	175
9. Geltung nach Austritt des Arbeitgebers aus dem Verband . . . . .	31	176
10. Gleichbehandlungsanspruch . . . . .	32	177
IV. Schranken der Einbindung von Aussenseitern . . . . .	33	178
1. Vertrags- und Anschlusszwang (Abs. 2) . . . . .	33	178
2. Solidaritätsbeitrag . . . . .	41	182
3. Kaution . . . . .	49	188
V. Verbandsmitgliedschaft ohne Vertragsbindung . . . . .	50	188

<b>2.</b>	<b>Teil:</b>	Note	Seite
<b>Allgemeinverbindlichkeit des Gesamtarbeitsvertrages</b>			
I.	Rechtliche Qualifikation der Allgemeinverbindlichkeit . . . . .	52	200
II.	Voraussetzungen der Allgemeinverbindlicherklärung . . . . .	53	202
	1. Zweiseitig-korporativer Vertrag . . . . .	54	202
	2. Notwendigkeit der Allgemeinverbindlichkeit . . . . .	55	202
	3. Gesamtinteresse . . . . .	56	204
	4. Minderheitsinteressen . . . . .	57	205
	5. Mehrfaches Quorum . . . . .	58	207
	6. Inhaltliche Anforderungen an den Gesamtarbeitsvertrag . . . . .	65	210
III.	Gegenstand der Allgemeinverbindlicherklärung . . . . .	77	215
IV.	Wirkungen der Allgemeinverbindlichkeit . . . . .	87	218
	1. Allgemeines . . . . .	87	218
	2. Kontrolle . . . . .	92	220
V.	Zuständigkeit und Verfahren . . . . .	99	222
	1. Zuständigkeit . . . . .	99	222
	2. Anforderungen an den Antrag . . . . .	101	223
	3. Einspracheverfahren . . . . .	106	225
	4. Publikation und Kosten . . . . .	109	226
VI.	Dauer der Allgemeinverbindlichkeit . . . . .	111	226
VII.	Änderung der Allgemeinverbindlichkeit (Art. 16 AVEG) . . . . .	115	227
<b>Art. 356c</b>			
I.	Form des Vertragsabschlusses (Abs. 1) . . . . .	1	230
II.	Dauer des Gesamtarbeitsvertrages (Abs. 2) . . . . .	8	233
	1. Entstehung des Rechtsverhältnisses . . . . .	8	233
	2. Rückwirkung . . . . .	11	233
	3. Dauer des Gesamtarbeitsvertrages . . . . .	14	235
	4. Mängel des Vertragsabschlusses . . . . .	16	236
	5. Beendigung des Gesamtarbeitsvertrages . . . . .	20	237
III.	Nachwirkung . . . . .	32	240
	1. Begriff . . . . .	32	240
	2. Einzelvertragliche Weitergeltung . . . . .	33	241
IV.	Feststellungsansprüche nach Beendigung des Gesamtarbeitsvertrages	34	242
<b>Art. 357</b>			
I.	Die normative Wirkung des Gesamtarbeitsvertrages . . . . .	1	244
	1. Bedeutung der Tarifautonomie . . . . .	1	245
	2. Rechtsgrundlage der normativen Bestimmungen . . . . .	4	246

	Note	Seite
3. Nichtnormativ wirkende arbeitsvertragliche Bestimmungen . . . . .	5	247
4. Bedeutung des Parteiwillens für die Wirkung der Bestimmungen . . . . .	6	248
5. Reichweite der normativen Wirkung . . . . .	8	249
6. Wesensmerkmale der normativen Wirkung . . . . .	9	250
7. Nicht unmittelbar geltende arbeitsvertragliche Bestimmungen . . . . .	19	256
8. Tarifdispositives Gesetzesrecht . . . . .	24	258
II. Durchsetzung der normativen Bestimmungen . . . . .	25	258
1. Individuelle Zivilklage . . . . .	25	258
2. Verbandsklage . . . . .	26	259
3. Klage der Verbände bei gemeinsamer Durchführung . . . . .	29	260
III. Günstigkeitsprinzip . . . . .	30	261
1. Zweck . . . . .	30	261
2. Anwendungsbereich . . . . .	31	262
3. Günstigkeitsvergleich . . . . .	37	265
4. Unzulässigkeit absolut zwingender Bestimmungen . . . . .	43	268
5. Bestands-, Effektiv- und Anrechnungsklauseln . . . . .	47	269
6. Kompensation übertariflicher Arbeitsbedingungen . . . . .	53	273
Art. 357a		
I. Einhaltung-, Durchführungs- und Einwirkungspflicht (Abs. 1) . . . . .	1	279
1. Einhaltungspflicht . . . . .	2	279
2. Durchführungspflicht . . . . .	3	280
3. Einwirkungspflicht . . . . .	9	283
II. Friedenspflicht und Arbeitskampfrecht . . . . .	19	287
1. Funktion des Arbeitskampfes . . . . .	19	287
2. Rechtliche Grundlagen des Arbeitskampfes . . . . .	20	288
3. Rechtliche Schranken des Arbeitskampfes . . . . .	26	291
4. Besondere Formen des Arbeitskampfes . . . . .	50	305
5. Andere kollektiv ausgeübte Massnahmen . . . . .	53	307
6. Folgen des rechtmässigen Arbeitskampfes . . . . .	56	308
7. Folgen des rechtswidrigen Arbeitskampfes . . . . .	65	313
III. Ansprüche aus Verletzung des Gesamtarbeitsvertrages . . . . .	69	314
1. Feststellungsanspruch . . . . .	69	314
2. Schadenersatzanspruch . . . . .	70	314
3. Unterlassungsanspruch . . . . .	71	314
4. Konventionalstrafen . . . . .	72	315
5. Urteilspublikation . . . . .	80	319
6. Durchsetzbarkeit gesamtarbeitsvertraglich geregelter Sanktionen . . . . .	81	319
7. Durchsetzung mittels öffentlich-rechtlicher Regelungen . . . . .	82	319
IV. Konflikterledigung durch Schlichtungs- und Schiedsorgane . . . . .	83	320
1. Stufen der Streiterledigung . . . . .	83	320
2. Staatliche und private Einrichtungen . . . . .	84	321
3. Vertragliches Schiedsgericht für Kollektivstreitigkeiten . . . . .	92	324

	Note	Seite
4. Einzelschiedsklauseln . . . . .	96	326
5. Streitigkeiten auf Betriebsebene.....	101	327
6. Gesamtarbeitsvertragliche Verfahrensregelungen . . . . .	102	328
<b>Art. 357b</b>		
I. Begriff der gemeinsamen Durchführung . . . . .	1	331
1. Anspruch auf Einhaltung des Vertrages (Abs. 1) . . . . .	1	331
2. Umfang der Vergemeinschaftung . . . . .	2	331
3. Rechtliche Tragweite . . . . .	3	332
II. Voraussetzungen der gemeinsamen Durchführung . . . . .	4	332
1. Zweiseitig-korporativer Vertrag (Abs. 1) . . . . .	4	332
2. Ermächtigung der Vertragsparteien (Abs. 2) . . . . .	5	333
3. Ausdrückliche GAV-Bestimmung . . . . .	6	333
III. Wirkung der gemeinsamen Durchführung . . . . .	7	334
1. Umfang . . . . .	7	334
2. Normative Bestimmungen (Abs. 1 lit. a) . . . . .	9	334
3. Indirekt-schuldrechtliche Bestimmungen (Abs. 1 lit. b) . . . . .	10	336
4. Kontrolle, Kautionen und Konventionalstrafen (Abs. 1 lit. c) . . . . .	11	337
IV. Vertragsgemeinschaft (Abs. 3) . . . . .	13	338
1. Rechtsform . . . . .	13	338
2. Durchsetzung der Ansprüche . . . . .	14	338
<b>Art. 358</b>		
I. Günstigkeitsprinzip und Vorrang des zwingenden Rechts . . . . .	1	341
1. Normzweck . . . . .	1	341
2. Staatsrechtliche Problematik . . . . .	2	342
3. Beidseitig zwingende Bestimmungen . . . . .	3	342
4. Totalnichtigkeit und Restgültigkeit . . . . .	4	343
II. Gesamtarbeitsvertrag und zwingendes Gesetzesrecht im Überblick . . . . .	5	344
1. Verfassung und internationales Recht . . . . .	5	344
2. Arbeitsvertragsrecht . . . . .	6	344
3. Gleichstellung der Geschlechter . . . . .	8	345
4. Arbeitsschutzrecht . . . . .	9	346
5. Kollektives Arbeitsrecht . . . . .	10	347
6. Sozialversicherungsrecht . . . . .	11	348
7. Weitere Bestimmungen . . . . .	12	348
8. Mindestlohnregelungen . . . . .	13	349
III. Tarifdispositive Normen . . . . .	14	350

**Art. 359**

**Normalarbeitsvertrag**

I. Begriff . . . . .	1	353
II. Zweck . . . . .	2	354
III. Inhalt (Abs. 1). . . . .	3	354
IV. Verhältnis zu anderen Arbeitsrechtsquellen. . . . .	5	355
V. Normsetzungspflicht (Abs. 2). . . . .	6	356
VI. Entwicklung des Normalarbeitsvertragsrechts. . . . .	9	356
VII. Schaffung zwingenden Normalarbeitsvertragsrechts. . . . .	11	357

**Art. 359a**

I. Zuständigkeit (Abs. 1). . . . .	1	359
II. Verfahren . . . . .	2	359
1. Publikation des Entwurfs und Vernehmlassung (Abs. 2). . . . .	2	359
2. Rechtskraft, Geltungsdauer, Änderung und Aufhebung. . . . .	4	360

**Art. 360**

**Wirkungen des Normalarbeitsvertrages**

I. Normative Wirkung (Abs. 1). . . . .	1	361
II. Der Normalarbeitsvertrag als dispositives Recht . . . . .	2	362
III. Abweichende Regelungen (Abs. 2). . . . .	5	364

**Art.360a-360f; Revision 1999**

**Mindestlohnregelungen im Normalarbeitsvertragsrecht**

I. Bedeutung. . . . .	1	366
II. Voraussetzungen. . . . .	3	367
III. Zuständigkeit und Verfahren. . . . .	4	368
IV. Wirkung. . . . .	7	368
V. Durchsetzung. . . . .	8	369