

*i*  
*i*

Dr. iur. Daniel Soltermann

Die Nacht aus arbeitsrechtlicher  
Sicht



STAMPFLI VERLAG AG BERN • 2004

# Inhaltsübersicht

|   |            |
|---|------------|
| Literaturverzeichnis .....  | X          |
| Materialienverzeichnis .....  | XXVII      |
| Abkürzungsverzeichnis .....   | XXXI       |
| Einleitung .....  | 1          |
| <b>1. TEIL: GRUNDLAGEN.....</b>   | <b>3</b>   |
| § 1 Historische Entwicklung .....   | 3          |
| § 2 Die Nachtarbeit als Regelungsbereich des Arbeitnehmerschutzes .....               | 27         |
| § 3 Zusammenfassung .....   | 46         |
| <b>2. TEIL: PROBLEMATIK DER NACHTARBEIT.....</b>                                      | <b>49</b>  |
| § 4 Gesundheitliche Aspekte der Nachtarbeit .....                                     | 49         |
| § 5 Soziale Auswirkungen für die Betroffenen .....                                    | 78         |
| § 6 Das Interesse der Arbeitgeber an Nachtarbeit .....                                | 84         |
| § 7 Nutzen und Lasten für die Gesellschaft .....                                      | 92         |
| § 8 Zusammenfassung .....   | 106        |
| <b>3. TEIL: DIE GESETZLICHE REGELUNG DER<br/>NACHTARBEIT.....</b>                     | <b>110</b> |
| § 9 Internationales Recht .....   | 110        |
| § 10 Nationales Recht .....   | 134        |
| § 11 Rechtsvergleich: Die Regelung der Nachtarbeit in der Europäischen<br>Union ..... | 241        |
| <b>Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse .....</b>                               | <b>271</b> |

# Inhaltsverzeichnis

|   |                      |
|---|----------------------|
| Literaturverzeichnis.....                                     | X                    |
| Materialienverzeichnis.....                                   | XXVII                |
| Abkürzungs  | Verzeichnis.....XXXI |
| Einleitung.....   | 1                    |
| <b>1. TEIL: GRUNDLAGEN.....</b>                               | <b>3</b>             |
| <b>§ 1 Historische Entwicklung.....</b>                       | <b>3</b>             |
| I. Das römische Recht.....                                    | 3                    |
| II. Das Mittelalter.....                                      | 5                    |
| 1. Die ersten Einschränkungen der Privatautonomie.....        | 6                    |
| 2. Erste Regelungen zum Arbeitnehmerschutz.....               | 7                    |
| III. Die Neuzeit.....   | 11                   |
| 1. Das eidgenössische Fabrikgesetz von 1877.....              | 11                   |
| 2. Das Obligationenrecht von 1881 und von 1911.....           | 15                   |
| 3. Das revidierte Fabrikgesetz von 1914.....                  | 18                   |
| 4. Das Arbeitsgesetz von 1964.....                            | 21                   |
| 5. Revision des Arbeitsgesetzes.....                          | 24                   |
| <b>§ 2 Die Nachtarbeit als Regelungsbereich des</b>           |                      |
| <b>Arbeitnehmerschutzes.....</b>                              | <b>27</b>            |
| <b>I. Der Begriff der Nachtarbeit.....</b>                    | <b>27</b>            |
| <b>II. Abgrenzungen von anderen Zeitabschnitten.....</b>      | <b>28</b>            |
| <b>III. Dauernde und vorübergehende Nachtarbeit.....</b>      | <b>31</b>            |
| 1. Der Begriff der vorübergehenden Nachtarbeit.....           | 31                   |
| 2. Der Begriff der dauernden oder regelmässig wiederkehrenden |                      |
| Nachtarbeit.....  | 32                   |

|            |   |           |
|------------|---|-----------|
| 3.         | Gründe der Unterscheidung.....  | 33        |
| IV.        | Nachtarbeit und ausgewählte andere Arbeitsformen.....                         | 34        |
| 1.         | Der Pikettdienst.....   | 35        |
| 2.         | Die Schichtarbeit.....  | 37        |
| 3.         | Der ununterbrochene Betrieb.....  | 40        |
| 4.         | Die Sonntagsarbeit.....   | 41        |
| <b>§ 3</b> | <b>Zusammenfassung.....</b>   | <b>46</b> |
| <b>2.</b>  | <b>TEIL: PROBLEMATIK DER NACHTARBEIT.....</b>                                 | <b>49</b> |
| <b>§ 4</b> | <b>Gesundheitliche Aspekte der Nachtarbeit.....</b>                           | <b>49</b> |
| I.         | Chronobiologische Rhythmen.....   | 50        |
| 1.         | Begriff und Gegenstand der Chronobiologie.....                                | 50        |
| 2.         | Die sogenannte „Innere Uhr“ des Menschen.....                                 | 52        |
| a.         | Der Sitz der Inneren Uhr.....   | 52        |
| b.         | Die Funktion der Inneren Uhr.....   | 53        |
| aa.        | Endogener circadianer Rhythmus.....   | 53        |
| bb.        | Wirkung exogener Zeitgeber.....   | 55        |
| cc.        | Externe Desynchronisation.....  | 57        |
| c.         | Neueste Erkenntnisse zur Inneren Uhr.....                                     | 57        |
| 3.         | Die verschiedenen Chronotypen.....  | 58        |
| II.        | Problematik des Rhythmus wechseis bei Nachtschichtarbeitenden.....            | 59        |
| 1.         | Desynchronisation des biologischen Rhythmus.....                              | 60        |
| 2.         | Kürzere und längere Desynchronisation.....                                    | 61        |
| 3.         | Neueste Erkenntnisse zur Langzeit-Desynchronisation bei Dauernachtarbeit..... | 62        |
| 4.         | Folge der Desynchronisation.....  | 69        |
| III.       | Gesundheitliche Beeinträchtigungen aufgrund von Nachtarbeit.....              | 69        |

|            |   |           |
|------------|---|-----------|
| 1.         | Organische Leiden.....                                    | 70        |
| a.         | Magen- und Darmbeschwerden.....                           | 70        |
| b.         | HerzKreislaufbeschwerden.....                             | 71        |
| c.         | Menstruations- und Schwangerschaftsbeschwerden.....       | 72        |
| d.         | Brustkrebs.....   | 72        |
| 2.         | Psychische Leiden.....                                    | 73        |
| 3.         | Einbruch der Leistungs- und Konzentrationsfähigkeit.....  | 74        |
| 4.         | Schlafverkürzungen.....                                   | 75        |
| IV.        | Erhebung zur Befindlichkeit der Nachtarbeiter.....        | 77        |
| <b>§ 5</b> | <b>Soziale Auswirkungen für die Betroffenen.....</b>      | <b>78</b> |
| I.         | Das soziale Umfeld des Nachtarbeiters.....                | 78        |
| 1.         | Freundes- und Bekanntenkreis.....                         | 79        |
| 2.         | Kulturelle Angebote.....                                  | 80        |
| 3.         | Vereine, Sport und andere Freizeittätigkeiten.....        | 81        |
| II.        | Familiäre Aspekte im Besonderen.....                      | 81        |
| 1.         | Teilnahme am Familienleben.....                           | 82        |
| 2.         | Erfordernis der Rücksichtnahme der Familie.....           | 83        |
| III.       | Interesse der Arbeitnehmer an Nachtarbeit.....            | 84        |
| <b>§ 6</b> | <b>Das Interesse der Arbeitgeber an Nachtarbeit.....</b>  | <b>84</b> |
| I.         | Flexibilisierung der Arbeitszeiten.....                   | 85        |
| II.        | Wirtschaftliche Gründe.....                               | 86        |
| 1.         | Kostenintensität der Produktion.....                      | 86        |
| 2.         | Wettbewerbsdruck und Schwankungen der Marktnachfrage..... | 88        |
| III.       | Technische Notwendigkeit.....                             | 90        |
| <b>§ 7</b> | <b>Nutzen und Lasten für die Gesellschaft.....</b>        | <b>92</b> |
| I.         | Die gesellschaftlichen Bedürfnisse in der Nacht.....      | 92        |

|            |   |            |
|------------|---|------------|
| 1.         | Während der Nacht.....  | 92         |
| a.         | Allgemeine Bedürfnisse.....   | 92         |
| b.         | Insbesondere Grundversorgung und öffentliche Sicherheit.....        | 94         |
| 2.         | Nachtarbeitsbedingende Tagesbedürfnisse.....                        | 95         |
| II.        | Die Folgekosten schädlicher Nachtarbeit.....                        | 97         |
| 1.         | Auswirkungen im Gesundheitswesen.....                               | 98         |
| 2.         | Wirtschaftliche Folgen durch Ausfall von Arbeitskräften.....        | 100        |
| 3.         | Wirtschaftliche Folgen durch Unfälle.....                           | 101        |
| III.       | Rechtstatsächliche Betrachtung der Verbreitung der Nachtarbeit..... | 103        |
| <b>§ 8</b> | <b>Zusammenfassung.....</b>   | <b>106</b> |
| <b>3.</b>  | <b>TEIL: DIE GESETZLICHE REGELUNG DER<br/>NACHTARBEIT.....</b>      | <b>110</b> |
| <b>§ 9</b> | <b>Internationales Recht.....</b>                                   | <b>110</b> |
| I.         | Die Internationale Arbeitsorganisation (IAO).....                   | 110        |
| 1.         | Geschichte und organisatorischer Aufbau der IAO.....                | 110        |
| a.         | Geschichte.....   | 110        |
| b.         | Organisatorischer Aufbau.....                                       | 113        |
| aa.        | Die Internationale Arbeitskonferenz (IAK).....                      | 113        |
| bb.        | Der Verwaltungsrat.....   | 114        |
| cc.        | Das Internationale Arbeitsamt (IAA).....                            | 114        |
| 2.         | Die Verfassung und die Handlungsinstrumente der IAO.....            | 115        |
| a.         | Verfassung der IAO.....   | 115        |
| b.         | IAO-Konventionen.....   | 116        |
| c.         | IAO-Empfehlungen.....   | 117        |
| 3.         | IAO-Konventionen zur Nachtarbeit.....                               | 118        |
| a.         | Historischer Rückblick.....   | 118        |

|             |   |            |
|-------------|---|------------|
| b.          | Die IAO-Konvention Nr. 89.....                                  | 120        |
| c.          | Die IAO-Konvention Nr. 171.....                                 | 121        |
| 4.          | IAO-Empfehlungen zur Nachtarbeit.....                           | 124        |
| a.          | Die Empfehlung Nr. 165.....                                     | 124        |
| b.          | Die Empfehlung Nr. 178.....                                     | 126        |
| II.         | Der UNO-Pakt I.....   | 127        |
| III.        | Die EU-Sozialcharta.....  | 129        |
| IV.         | DasWHO-Recht.....   | 132        |
| V.          | Ergebnis internationales Recht.....                             | 133        |
| <b>§ 10</b> | <b>Nationales Recht.....</b>                                    | <b>134</b> |
| I.          | Bundesverfassungsrecht.....                                     | 135        |
| 1.          | Rückblick: Die ArbeitsVerfassung in der BV von 1874.....        | 135        |
| 2.          | Revision der Bundesverfassung.....                              | 136        |
| 3.          | Kompetenzverteilung in der geltenden Bundesverfassung.....      | 137        |
| a.          | Kompetenzen des Bundes.....                                     | 137        |
| b.          | Kompetenzen der Kantone.....                                    | 139        |
| II.         | Das Arbeitsgesetz und die dazugehörigen Verordnungen.....       | 140        |
| 1.          | Das Arbeitsgesetz.....  | 140        |
| a.          | Der Geltungsbereich.....  | 140        |
| aa.         | In betrieblicher Hinsicht.....                                  | 140        |
| bb.         | In persönlicher Hinsicht.....                                   | 143        |
| cc.         | Vorschriften über den Gesundheitsschutz im Speziellen.....      | 146        |
| b.          | Die Ausnahmen vom Geltungsbereich.....                          | 148        |
| aa.         | Ausnahmen vom betrieblichen Geltungsbereich.....                | 148        |
| bb.         | Ausnahmen vom persönlichen Geltungsbereich.....                 | 154        |
| c.          | Sondereinschränkungen bezüglich der Arbeits- und Ruhezeiten.... | 159        |
| 2.          | Die zugehörigen Verordnungen.....                               | 162        |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 3.   | Abgrenzungsfragen.....   | 163 |
| a.   | Das Obligationenrecht.....                                     | 163 |
| aa.  | Art. 342 OR.....   | 163 |
| bb.  | Art. 328 OR.....   | 166 |
| cc.  | Art. 321dOR.....   | 167 |
| dd.  | Art. 336 OR.....   | 170 |
| b.   | Das kollektive Arbeitsrecht.....                               | 172 |
| c.   | Normalarbeitsverträge.....                                     | 174 |
| III. | Die inhaltliche Regelung der Nachtarbeit im Arbeitsgesetz..... | 176 |
| 1.   | Grundsätzliches Verbot der Nachtarbeit.....                    | 176 |
| 2.   | Die Ausnahmefälle.....   | 176 |
| a.   | Dauernde oder regelmässig wiederkehrende Nachtarbeit.....      | 178 |
| b.   | Vorübergehende Nachtarbeit.....                                | 181 |
| c.   | Kritik und Vorschlag de lege ferenda.....                      | 183 |
| d.   | Besondere Formen der Nachtarbeit.....                          | 185 |
| aa.  | Verlängerte Dauer der Nachtarbeit.....                         | 186 |
| bb.  | Nachtarbeit ohne Wechsel mit Tagesarbeit.....                  | 189 |
| e.   | Randstunden.....   | 192 |
| 3.   | Das Mitwirkungsrecht der Arbeitnehmer.....                     | 193 |
| a.   | Das Mitwirkungsgesetz.....                                     | 193 |
| b.   | Mitwirkungsrechte gemäss Arbeitsgesetz.....                    | 195 |
| IV.  | Die kompensatorischen Massnahmen bei Nachtarbeit.....          | 198 |
| 1.   | Kompensatorische Zuschläge.....                                | 198 |
| a.   | Lohnzuschläge.....   | 198 |
| b.   | Zeitzuschläge.....   | 200 |
| 2.   | Betreuungsmassnahmen.....                                      | 203 |
| a.   | Medizinische Untersuchungen.....                               | 203 |
| b.   | Medizinische Beratungen.....                                   | 208 |



|       |   |     |
|-------|---|-----|
| 3.    | Weitere Massnahmen.....   | 209 |
| a.    | Arbeitswegsicherung und Organisation des Transports.....                            | 210 |
| b.    | Ruhegelegenenheiten und Verpflegungsmöglichkeiten.....                              | 211 |
| c.    | Kinderbetreuung.....  | 212 |
| V.    | Sondermassnahmen im Bereich der Nachtarbeit.....                                    | 212 |
| 1.    | Sonderregelung bei Untauglichkeit zur Nachtarbeit.....                              | 212 |
| 2.    | Sonderschutz bei Mutterschaft von Nachtarbeitnehmerinnen.....                       | 215 |
| 3.    | Arbeitnehmer mit Familienpflichten.....   | 221 |
| 4.    | Der Sonderschutz für Jugendliche.....   | 221 |
| VI.   | Verfahren, Zuständigkeiten und Sanktionen.....                                      | 226 |
| 1.    | Verfahren und Zuständigkeiten.....  | 226 |
| a.    | Der Vollzug im Allgemeinen.....   | 226 |
| b.    | Die Arbeitszeitbewilligung im Besonderen.....                                       | 228 |
| 2.    | Die Sanktionen.....   | 229 |
| a.    | VerwaltungsVerfügungen und verwaltungsrechtliche Sanktionen... ..                   | 229 |
| b.    | Strafbestimmungen.....  | 231 |
| VII.  | Rechtsschutz.....   | 232 |
| 1.    | Beschwerdeobjekt.....   | 232 |
| 2.    | Beschwerdelegitimation.....   | 232 |
| 3.    | Instanzenzug.....   | 234 |
| VIII. | Ergebnis nationales Recht.....  | 235 |
| IX.   | Kritische Anmerkung.....  | 237 |
| X.    | Würdigung aus chronobiologischer, soziologischer und wirtschaftlicher<br>Sicht..... | 239 |

|  |            |
|--|------------|
| <b>§ 11 Rechtsvergleich: Die Regelung der Nachtarbeit in der<br/>Europäischen Union.....</b> | <b>241</b> |
| I. Allgemeines zum Arbeitnehmerschutzrecht der EU.....                                       | 242        |

|      |  |            |
|------|--|------------|
| 1.   | Historische Entwicklung.....                           | 242        |
| 2.   | Ziele des europäischen Arbeitnehmerschutzes.....       | 250        |
| 3.   | Kompetenzregelung in der EU.....                       | 251        |
| II.  | Die Arbeitszeitbestimmungen im Besonderen.....         | 252        |
| 1.   | Die EWG-Richtlinie 76/207/EWG.....                     | 253        |
| 2.   | Die EG-Richtlinie 93/104/EG.....                       | 257        |
| 3.   | Die EWG-Richtlinie 92/85/EWG.....                      | 263        |
| 4.   | Die EG-Richtlinie 94/33/EG.....                        | 265        |
| III. | Ergebnis EU-Recht.....                                 | 268        |
|      | <b>Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse.....</b> | <b>271</b> |