

# Inhaltsverzeichnis

|                                     |             |
|-------------------------------------|-------------|
| <b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>  | <b>XVII</b> |
| <b>Literaturverzeichnis .....</b>   | <b>XXII</b> |
| <b>Materialienverzeichnis .....</b> | <b>XXXI</b> |

|   |          |
|---|----------|
| <b>1. Einleitung.....</b>   | <b>1</b> |
| <b>2. Das Streikrecht in der Schweiz .....</b>                      | <b>2</b> |
| 2.1. Notwendigkeit des Streiks.....                                 | 2        |
| 2.2. Rechtsgrundlage .....  | 4        |
| 2.2.1. Verfassungsgrundlage.....                                    | 4        |
| A. Grundlage vor der Totalrevision der Bundesverfassung .....       | 4        |
| B. Verfassungsgrundlage nach geltendem Recht .....                  | 6        |
| C. Das Streikrecht als Grundrecht .....                             | 6        |
| a) Rechtsgrundlage .....  | 6        |
| b) Träger .....   | 7        |
| c) Adressat .....   | 8        |
| d) Schutzbereich .....  | 9        |
| 2.2.2. Internationale Abkommen .....                                | 10       |
| A. Europäische Menschenrechtskonvention.....                        | 10       |
| B. UN-Menschenrechtspakt .....                                      | 11       |
| C. Internationale Arbeitsorganisation.....                          | 12       |
| D. Europäische Sozialcharta .....                                   | 13       |
| a) Begriff des Arbeitnehmers .....                                  | 14       |
| b) Streikziel .....   | 14       |
| c) Trägerschaft .....   | 15       |
| 2.2.3. Zwischenergebnis .....                                       | 15       |
| 2.3. Der Streik .....   | 16       |
| 2.3.1. Streikbegriff .....  | 16       |
| A. Begriff .....  | 16       |
| B. Definition des Streiks.....                                      | 16       |
| C. Träger .....   | 17       |
| a) Der gewerkschaftlich organisierte Streik .....                   | 18       |
| b) Der wilde Streik .....   | 18       |
| c) Tariffähigkeit .....   | 20       |
| D. Adressat .....   | 21       |
| E. Streikziel .....   | 21       |
| a) Allgemeines .....  | 21       |
| b) Der politische Streik .....                                      | 22       |
| F. Einhaltung der Friedenspflicht .....                             | 24       |
| G. Verhältnismäßigkeit .....  | 24       |
| 2.3.2. Zwischenergebnis .....                                       | 25       |
| 2.4. Rechtsfolgen .....   | 26       |
| 2.4.1. Rechtsfolgen des Streiks für den Einzelarbeitsvertrag .....  | 26       |
| A. Folgen des rechtmässigen Streiks für das Arbeitsverhältnis ..... | 26       |
| B. Rechtsfolgen auf individualrechtlicher Ebene .....               | 27       |
| a) Bestand des Arbeitsvertrages .....                               | 27       |

|             |   |           |
|-------------|---|-----------|
| b)          | Nebenpflichten .....  | 27        |
| c)          | Auswirkungen auf nichtstreikende Arbeitnehmer bzw. Aussenseiter des gleichen Betriebes..... | 28        |
| d)          | Auswirkungen auf die Sozialversicherung.....  | 28        |
| e)          | Auswirkungen auf Dritte.....  | 28        |
| C.          | Rechtsfolgen eines unrechtmässigen Streikes für das einzelne Arbeitsverhältnis.....         | 29        |
| 2.4.2.      | Rechtsfolgen auf kollektivvertraglicher Ebene.....  | 29        |
| 2.4.3.      | Zwischenergebnis .....  | 30        |
| <b>2.5.</b> | <b>Zusammenfassung .....</b>  | <b>30</b> |
| <b>3.</b>   | <b>Das öffentliche Dienstrecht .....</b>  | <b>32</b> |
| 3.1.        | Vorbemerkung .....  | 32        |
| 3.2.        | Einleitung .....  | 32        |
| 3.2.1.      | Begriffe .....  | 33        |
| A.          | Beamtenbegriff im weiteren Sinn .....   | 33        |
| B.          | Beamtenbegriff im engeren Sinn .....  | 33        |
| C.          | Beamtenbegriff im engstem Sinn .....  | 33        |
| D.          | Beamtenbegriff im Sinne des Strafgesetzbuches.....  | 33        |
| E.          | Beamtenstatus .....   | 33        |
| 3.3.        | Besonderheiten des Beamtenarbeitsverhältnisses .....  | 34        |
| 3.4.        | Begründung des Beamtenstreikverbotes .....  | 35        |
| 3.4.1.      | Beamtengesetz und Angestelltenverordnung.....   | 35        |
| 3.4.2.      | Kantonales Recht .....  | 37        |
| 3.4.3.      | Treuepflicht.....   | 38        |
| 3.4.4.      | Verstoss gegen die öffentlich-rechtliche Natur des Arbeitsverhältnisses..                   | 40        |
| 3.4.5.      | Verletzung von Pflichten aus der Organstellung .....  | 42        |
| 3.4.6.      | Verstoss gegen das Demokratiegebot .....  | 43        |
| 3.4.7.      | Verstoss gegen öffentliche Interessen.....  | 44        |
| 3.4.8.      | Bürger als Betroffene .....   | 46        |
| 3.4.9.      | Zwischenergebnis .....  | 46        |
| 3.5.        | Streikverbot als Verletzung verfassungsmässiger und anderer Rechte .....                    | 47        |
| 3.5.1.      | Streikrecht als verfassungsmässiges Recht (Art. 28 Abs. 3 BV).....                          | 47        |
| 3.5.2.      | Gleichheitssatz in Art. 8 BV .....  | 48        |
| 3.5.3.      | Streikrecht als Naturrecht .....  | 49        |
| 3.5.4.      | Verstoss gegen internationale Abkommen .....  | 49        |
| A.          | Europäische Menschenrechtskonvention .....  | 50        |
| B.          | Europäische Sozialcharta.....   | 50        |
| C.          | UN-Menschenrechtspakt .....   | 51        |
| D.          | Internationale Arbeitsorganisation.....   | 51        |
| 3.5.5.      | Zwischenergebnis .....  | 52        |
| 3.6.        | Neuere Entwicklungen des Beamtenrechts .....  | 53        |
| 3.7.        | Zusammenfassung .....   | 55        |
| <b>4.</b>   | <b>Ausländisches Recht .....</b>  | <b>57</b> |
| 4.1.        | Italien .....   | 57        |
| 4.1.1.      | Das Streikrecht in Italien .....  | 57        |
| A.          | Verfassungsgrundlage.....   | 57        |
| B.          | Der Streikbegriff .....   | 58        |
| C.          | Streikverbot.....   | 58        |

|             |  |           |
|-------------|--|-----------|
| D.          | Die Regelung der unerlässlichen Dienste in Italien.....            | 58        |
| E.          | Die unerlässlichen öffentlichen Dienste im Einzelnen.....          | 61        |
| 4.1.2.      | Rechtmässiger Streik .....   | 64        |
| 4.1.3.      | Rechtsfolgen .....   | 64        |
| A.          | Rechtsfolgen eines rechtmässigen Streiks in Italien.....           | 64        |
| B.          | Rechtsfolgen eines unrechtmässigen Streiks .....                   | 65        |
| 4.1.4.      | Ergebnis .....   | 65        |
| <b>4.2.</b> | <b>Frankreich .....</b>  | <b>65</b> |
| 4.2.1.      | Das Streikrecht in Frankreich .....                                | 65        |
| A.          | Verfassungsgrundlage.....  | 65        |
| B.          | Der Streikbegriff .....  | 66        |
| C.          | Streikverbot.....  | 66        |
| D.          | Der öffentliche Dienst.....  | 67        |
| E.          | Eingeschränktes Streikrecht im öffentlichen Dienst.....            | 68        |
| F.          | Der Minimaldienst innerhalb des öffentlichen Dienstes.....         | 69        |
| G.          | Minimaler Sicherheitsdienst in der Privatwirtschaft .....          | 69        |
| 4.2.2.      | Zwischenergebnis .....   | 70        |
| 4.2.3.      | Die Rechtmässigkeit des Streikes in Frankreich.....                | 70        |
| A.          | Voraussetzungen eines rechtmässigen Streiks.....                   | 70        |
| B.          | Der unrechtmässige Streik .....                                    | 71        |
| 4.2.4.      | Rechtsfolgen .....   | 72        |
| A.          | Rechtsfolgen eines rechtmässigen Streiks in Frankreich.....        | 72        |
| B.          | Rechtsfolgen eines unrechtmässigen Streiks .....                   | 72        |
| C.          | Spezialfall: Rechtsfolgen bei Vorliegen einer schweren Verfehlung. | 73        |
| 4.2.5.      | Ergebnis .....   | 73        |
| <b>4.3.</b> | <b>Deutschland .....</b>   | <b>74</b> |
| 4.3.1.      | Das Streikrecht in Deutschland.....                                | 74        |
| A.          | Verfassungsgrundlage.....  | 74        |
| B.          | Der Streikbegriff .....  | 74        |
| C.          | Das Streikverbot im Allgemeinen.....                               | 74        |
| D.          | Das Streikverbot der Beamten .....                                 | 74        |
| E.          | Streikrecht für Angestellte des öffentlichen Dienstes.....         | 75        |
| F.          | Die Not- bzw. Erhaltungsdienste .....                              | 76        |
| G.          | Abgrenzung zu Notarbeiten bzw. Notstandsarbeiten .....             | 77        |
| H.          | Neutralitätspflicht des Staates.....                               | 78        |
| 4.3.2.      | Zwischenergebnis .....   | 78        |
| 4.3.3.      | Der rechtmässige Streik .....                                      | 79        |
| A.          | Kampfziel.....   | 80        |
| B.          | Friedenspflicht .....  | 80        |
| C.          | Tariffähige Partei .....   | 81        |
| D.          | Ultima Ratio.....  | 81        |
| 4.3.4.      | Rechtsfolgen .....   | 81        |
| A.          | Rechtsfolgen eines rechtmässigen Streiks .....                     | 81        |
| B.          | Rechtsfolgen eines unrechtmässigen Streiks .....                   | 82        |
| C.          | Spezialfall: Die suspendierende Stillegung .....                   | 83        |
| 4.3.5.      | Ergebnis .....   | 83        |
| <b>4.4.</b> | <b>Vereinigte Staaten von Amerika .....</b>                        | <b>84</b> |
| 4.4.1.      | Das Streikrecht in den USA .....                                   | 84        |
| A.          | Grundlage.....   | 84        |
| B.          | Der Streikbegriff .....  | 85        |

|             |  |            |
|-------------|--|------------|
| C.          | Streikverbot.....  | 86         |
| D.          | Streik im öffentlichen Dienst.....   | 86         |
| E.          | Die unerlässlichen Dienste.....  | 88         |
| 4.4.2.      | Zwischenergebnis .....   | 88         |
| 4.4.3.      | Der rechtmässige und unrechtmässige Streik .....                                   | 88         |
| A.          | Der rechtmässige Streik .....  | 88         |
| a)          | Gewerkschaftliche Vertretung .....   | 88         |
| b)          | Friedenspflicht .....  | 89         |
| c)          | Verhandlungspflicht bzw. „Warnpflicht“ .....                                       | 89         |
| B.          | Der unrechtmässige Streik .....  | 90         |
| 4.4.4.      | Rechtsfolgen .....   | 91         |
| A.          | Rechtsfolgen eines rechtmässigen Streiks in den USA .....                          | 91         |
| B.          | Rechtsfolgen eines unrechtmässigen Streiks .....                                   | 92         |
| 4.4.5.      | Ergebnis .....   | 92         |
| <b>5.</b>   | <b>Die unerlässlichen Dienste.....</b>   | <b>94</b>  |
| <b>5.1.</b> | <b>Einleitung .....</b>  | <b>94</b>  |
| <b>5.2.</b> | <b>Rechtsgrundlage .....</b>   | <b>94</b>  |
| 5.2.1.      | Bundesverfassung .....   | 94         |
| 5.2.2.      | Beamtengesetz .....  | 96         |
| 5.2.3.      | Bundespersonalgesetz.....  | 97         |
| 5.2.4.      | Europäische Menschenrechtskonvention.....  | 99         |
| 5.2.5.      | Europäische Sozialcharta.....  | 100        |
| 5.2.6.      | ILO-Abkommen Nr. 87 .....  | 103        |
| 5.2.7.      | UN-Menschenrechtspakt.....   | 103        |
| 5.2.8.      | Ergebnis .....   | 105        |
| <b>5.3.</b> | <b>Die unerlässlichen Dienste im Einzelnen.....</b>                                | <b>106</b> |
| 5.3.1.      | Begriff und Definition .....   | 106        |
| 5.3.2.      | Kollektives Recht im öffentlichen Dienst.....                                      | 108        |
| 5.3.3.      | Ergebnis .....   | 112        |
| <b>5.4.</b> | <b>Die Regelung der unerlässlichen Dienste.....</b>                                | <b>113</b> |
| <b>5.5.</b> | <b>Kernbereich der unerlässlichen Dienste de lege ferenda .....</b>                | <b>114</b> |
| 5.5.1.      | Einleitung.....  | 114        |
| 5.5.2.      | Gesetzliche Grundlage .....  | 114        |
| 5.5.3.      | Einzelne Bereiche .....  | 116        |
| A.          | Gewaltmonopol und öffentliche Sicherheit .....                                     | 116        |
| a)          | Einführung .....   | 116        |
| b)          | Das öffentliche Interesse .....  | 116        |
| c)          | Die Bereiche des Gewaltmonopols und der öffentlichen Sicherheit im Einzelnen ..... | 117        |
| aa)         | Polizei .....  | 117        |
| bb)         | Private Sicherheitsdienste .....   | 120        |
| cc)         | Strafverfolgungsbehörde .....  | 121        |
| dd)         | Berufsarmee .....  | 123        |
| ee)         | Flugsicherung .....  | 124        |
| ff)         | Zoll .....   | 126        |
| gg)         | Feuerwehr.....   | 127        |
| B.          | Gesundheit .....   | 128        |
| a)          | Einführung .....   | 128        |
| b)          | Das öffentliche Interesse .....  | 128        |

|  |            |
|--|------------|
| c) Die einzelnen Gesundheitsbereiche .....   | 129        |
| aa) Krankenversorgung durch Spitäler .....   | 129        |
| bb) Apotheken.....   | 131        |
| cc) Sanitätsdienst und Notrufzentrale .....  | 132        |
| C. Gefährliche Betriebe .....  | 133        |
| a) Einführung .....  | 133        |
| b) Das öffentliche Interesse .....   | 134        |
| c) Die einzelnen Bereiche der gefährlichen Betriebe .....                            | 134        |
| aa) Atomanlagen .....  | 134        |
| bb) Wasserkraftwerke.....  | 136        |
| cc) Chemieanlagen.....   | 137        |
| D. Staatsleitung bzw. Magistratspersonen.....  | 139        |
| 5.5.4. Kerngehalt.....   | 139        |
| 5.5.5. Zusammenfassung.....  | 140        |
| <b>5.6. Unerlässliche Dienste im weiteren Sinn: eingeschränktes Streikrecht bzw.</b> |            |
| <b>Erbringung eines Notdienstes de lege ferenda .....</b>                            | <b>142</b> |
| 5.6.1. Einleitung .....  | 142        |
| 5.6.2. Gesetzliche Grundlage .....   | 143        |
| 5.6.3. Einzelne Bereiche .....   | 144        |
| A. Basis-Infrastruktur .....   | 144        |
| a) Einleitung .....  | 144        |
| b) Das öffentliche Interesse .....   | 144        |
| c) Die Bereiche der Basis-Infrastruktur .....  | 145        |
| aa) Energie- und Wasserversorgung .....  | 145        |
| bb) Abfallentsorgung.....  | 147        |
| cc) Grundversorgung mit Lebensmitteln .....  | 148        |
| B. Leistungs- (bzw. Wirtschafts-)Infrastruktur .....                                 | 149        |
| a) Einleitung .....  | 149        |
| b) Das öffentliche Interesse .....   | 150        |
| c) Die Bereiche der Leistungs-Infrastruktur im Einzelnen .....                       | 151        |
| aa) Öffentlicher Verkehr.....  | 151        |
| bb) Post .....   | 153        |
| cc) Fernmeldewesen (Telekommunikation) .....   | 155        |
| dd) Öffentliche Information bzw. Radio und Fernsehen.....                            | 157        |
| C. Diverse weitere Bereiche der unerlässlichen Dienste im weiteren Sinn .....        | 159        |
| a) Einleitung .....  | 159        |
| b) Das öffentliche Interesse .....   | 159        |
| c) Die Bereiche im Einzelnen .....   | 160        |
| aa) Sozialhilfe .....  | 160        |
| bb) Bestattungswesen .....   | 161        |
| 5.6.4. Kerngehalt.....   | 162        |
| 5.6.5. Notdienste .....  | 162        |
| A. Begriff .....   | 162        |
| B. Ausgestaltung.....  | 163        |
| C. Überwachungskommission .....  | 164        |
| D. Folgen der Nichtleistung des Notdienstes .....                                    | 164        |
| 5.6.6. Erhaltungsdienst.....   | 165        |
| 5.6.7. Zusammenfassung.....  | 165        |
| <b>5.7. Fazit.....</b>   | <b>167</b> |

|   |            |
|---|------------|
| <b>5.8. Rechtsfolgen .....</b>  | <b>168</b> |
| 5.8.1. Zivilrechtliche Rechtsfolgen .....   | 168        |
| 5.8.2. Rechtsfolgen im öffentlichen Dienst .....  | 169        |
| A. Im Bund .....  | 169        |
| B. In den Kantonen.....   | 170        |
| a) Rechtsfolgen eines rechtmässigen Streiks in Kantonen ohne gesetzliches Streikverbot.....   | 170        |
| b) Rechtsfolgen eines unrechtmässigen Streiks in Kantonen ohne gesetzliches Streikverbot..... | 171        |
| 5.8.3. Erzwingung der Leistungserbringung im Bereich der Kern- und Notdienste .....           | 171        |
| 5.8.4. Art. 239 Strafgesetzbuch.....  | 172        |
| 5.8.5. Zusammenfassung.....   | 174        |
| <b>6. Überblick über die Ergebnisse.....</b>  | <b>175</b> |