

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|---------------|
| Vorwort..... | V |
| Inhaltsverzeichnis | VII |
| Zusammenfassung | XXV |
| Résumé..... | XXVII |
| Summary | XXIX |
| Abkürzungsverzeichnis | XXXI |
| Literaturverzeichnis | XXXVII |
| Materialienverzeichnis | XLVIII |
| Erstes Kapitel: Einleitung | 1 |
| I. Problemstellung und Zielsetzung | 1 |
| II. Vorgehensweise | 2 |
| 1. Aufbau der Arbeit..... | 2 |
| 2. Begriffliches | 3 |
| 3. Stand der Arbeit | 3 |
| III. Abgrenzungen | 3 |
| IV. Praktische Relevanz der Thematik | 4 |
| Zweites Kapitel: Grundlagen | 7 |
| I. Einzelarbeitsvertrag..... | 7 |
| 1. Begriffsdefinition | 7 |
| 2. Begriffsnotwendige Merkmale eines gewöhnlichen EAV | 7 |
| 2.1. Leistung von Arbeit..... | 7 |
| 2.2. Eingliederung in eine fremde Arbeitsorganisation..... | 8 |
| 2.3. Dauerschuldverhältnis..... | 10 |
| 2.4. Entgeltlichkeit der Arbeitsleistung..... | 10 |
| 3. Arbeitsort als bestimmendes Element im gewöhnlichen EAV | 11 |
| 3.1. Inhalt der Arbeitspflicht | 11 |
| 3.2. Arbeitsort als Teilaspekt der Arbeitspflicht..... | 12 |
| II. EAV mit Besonderheiten in örtlicher Hinsicht..... | 13 |
| 1. Übersicht | 13 |
| 2. Handelsreisendenvertrag | 13 |
| 2.1. Begriffsdefinition | 13 |

| | |
|---|----|
| 2.2. Begriffsnotwendige Merkmale des Handelsreisendenvertrags | 14 |
| 2.2.1. Ort der Arbeitsleistung..... | 14 |
| 2.2.2. Weitere begriffsnotwendige Merkmale..... | 15 |
| 3. Heimarbeitsvertrag..... | 15 |
| 3.1. Begriffsdefinition | 15 |
| 3.2. Begriffsnotwendige Merkmale des Heimarbeitsvertrags | 16 |
| 3.2.1. Ort der Arbeitsausführung | 16 |
| 3.2.2. Ausführung von Arbeit | 17 |
| 3.2.3. Arbeitsausführung für den Arbeitgeber | 18 |
| 3.2.4. Selbstständig oder mit Unterstützung von Familienangehörigen ausgeführte Arbeit..... | 19 |
| 3.2.5. Entgeltlichkeit der Arbeitsausführung | 20 |
| 4. Telearbeitsvertrag..... | 20 |
| 4.1. Begriffsdefinition | 20 |
| 4.1.1. Vorbemerkungen..... | 20 |
| 4.1.2. Begriffsverständnis gemäss dt. Duden..... | 21 |
| 4.1.3. Begriffsdefinition gemäss REHBINDER..... | 21 |
| 4.1.4. Begriffsdefinition gemäss SANER | 22 |
| 4.1.5. Begriffsdefinition gemäss PULVER/MAHON/ GUY-ÉCABERT | 24 |
| 4.2. Erscheinungsformen von Telearbeit..... | 25 |
| 4.2.1. Verrichtung isolierter Telearbeit | 25 |
| 4.2.2. Verrichtung von Telearbeit in Fernarbeitszentren | 25 |
| 4.2.3. Verrichtung mobiler Telearbeit | 26 |
| 4.2.4. Verrichtung alternierender Telearbeit | 26 |
| 4.3. Stellungnahme..... | 26 |
| III. Rechtliche Einordnung von Homeoffice-Arbeit | 28 |
| 1. Übersicht | 28 |
| 2. Terminologie und Begriffsverständnis | 29 |
| 2.1. Terminologie | 29 |
| 2.2. Begriffsverständnis | 29 |
| 2.2.1. Begriffsverständnis in der Umgangssprache..... | 29 |
| 2.2.2. Begriffsverständnis gemäss dt. Duden..... | 30 |
| 2.2.3. Zwischenergebnis | 30 |
| 2.3. Begriffsdefinition | 31 |
| 2.3.1. Begriffsdefinition gemäss Gesetz | 31 |
| 2.3.2. Begriffsdefinition gemäss Lehre..... | 31 |

| | |
|---|----|
| 2.3.3. Homeoffice-Arbeit als Synonym von Telearbeit? | 31 |
| 2.3.4. Zwischenergebnis | 33 |
| 3. EAV mit Homeoffice-Abrede..... | 33 |
| 3.1. Eigene Begriffsdefinition..... | 33 |
| 3.2. Begriffsnotwendige Merkmale einer Homeoffice-Abrede im Rahmen eines EAV | 33 |
| 3.2.1. Arbeitsort..... | 33 |
| 3.2.2. Leistung von Homeoffice-Arbeit..... | 34 |
| 3.2.3. Eingliederung in eine fremde Arbeitsorganisation..... | 35 |
| 3.2.4. Dauerschuldverhältnis | 37 |
| 3.2.5. Leistung gegen Vergütung | 38 |
| 4. Abgrenzungen | 38 |
| 4.1. Übersicht..... | 38 |
| 4.2. Heimarbeitsvertrag..... | 38 |
| 4.2.1. Gemeinsamkeiten | 38 |
| 4.2.2. Abgrenzungskriterien | 39 |
| a) Leistungsgegenstand..... | 39 |
| b) Vermindertes Subordinationsverhältnis | 40 |
| 4.2.3. Zwischenergebnis | 42 |
| 4.3. Handelsreisendenvertrag..... | 42 |
| 4.3.1. Gemeinsamkeiten | 42 |
| 4.3.2. Abgrenzungskriterien | 43 |
| 4.3.3. Zwischenergebnis | 43 |
| IV. Folgerungen..... | 44 |
| Drittes Kapitel: Ausgewählte Einzelfragen im Zusammenhang mit Homeoffice-Arbeit | 47 |
| § 1 Einführung von Homeoffice-Arbeit im Rahmen eines EAV | 47 |
| I. Übersicht | 47 |
| II. Einseitige Bestimmung des Leistungsortes durch den Arbeitgeber..... | 48 |
| 1. Ausgangslage | 48 |
| 2. Gesetzliches Weisungsrecht des Arbeitgebers..... | 49 |
| 2.1. Weisungsrecht als Gestaltungsfaktor | 49 |
| 2.2. Rechtsgrundlagen des Weisungsrechts..... | 51 |
| 2.2.1. Überblick | 51 |
| 2.2.2. Regelungsgegenstand des Weisungsrechts | 52 |
| a) Im Allgemeinen..... | 52 |
| b) Ort der Leistungserfüllung | 53 |

| | |
|---|----|
| 2.3. Schranken des Weisungsrechts | 56 |
| 2.3.1. Im Allgemeinen | 56 |
| 2.3.2. Gesetzliche Schranken..... | 56 |
| a) Zwingendes Recht als Schranke des Weisungsrechts..... | 56 |
| i. Im Allgemeinen..... | 56 |
| ii. Verstoss gegen sachenrechtliche Bestimmungen..... | 57 |
| b) Fürsorgepflicht als Schranke des Weisungsrechts..... | 58 |
| c) Pflicht zur schonenden Rechtsausübung (Treu und Glauben) | 59 |
| d) Öffentlich-rechtliche Arbeitsschutzbestimmungen..... | 59 |
| 2.3.3. Vertragliche Schranken des Weisungsrechts | 60 |
| a) Überblick | 60 |
| b) Vertraglich bestimmter Arbeitsort..... | 60 |
| c) Unzulässige Erweiterung vertraglicher Pflichten..... | 62 |
| 2.3.4. Zwischenergebnis | 62 |
| 2.3.5. Weisungsrecht des Arbeitgebers basierend auf der Treuepflicht des Arbeitnehmers | 63 |
| a) Im Allgemeinen | 63 |
| b) Konsequenzen für die Verrichtung von Homeoffice-Arbeit | 65 |
| i. Leistung von Homeoffice-Arbeit in einer Ausnahmesituation | 65 |
| ii. Sonderfall: Verrichtung von Homeoffice-Arbeit als Instrument zur Wahrung des Betriebsfriedens | 66 |
| iii. Zwischenergebnis..... | 68 |
| 2.3.6. Weisungspflicht des Arbeitgebers basierend auf seiner Fürsorgepflicht..... | 68 |
| a) Im Allgemeinen | 68 |
| b) Konsequenzen für die Verrichtung von Homeoffice-Arbeit | 69 |
| 3. Vertraglich vereinbartes Weisungsrecht des Arbeitgebers | 70 |
| 3.1. Übersicht..... | 70 |

| | |
|--|----|
| 3.2. Versetzungsklausel | 70 |
| 3.2.1. Begriff..... | 70 |
| 3.2.2. Rechtsgrundlage für die Verrichtung von Homeoffice-Arbeit?..... | 71 |
| 3.2.3. Praktische Aspekte einer spezifischen Versetzungsklausel im Zusammenhang mit der Verrichtung von Homeoffice-Arbeit..... | 72 |
| 4. Folgen rechtswidriger Ausübung des Weisungsrechts | 73 |
| 5. Folgerungen | 74 |
| III. Vertragsänderung durch einseitige Bestimmung des Leistungsortes..... | 76 |
| 1. Übersicht | 76 |
| 2. Änderungskündigung | 77 |
| 2.1. Änderungskündigung als Instrument zur Vertragsanpassung..... | 77 |
| 2.2. Erscheinungsformen | 78 |
| 2.2.1. Übersicht..... | 78 |
| 2.2.2. Eigentliche Änderungskündigung | 79 |
| a) Bedingte Kündigung..... | 79 |
| b) Unbedingte Kündigung mit Vertragsofferte..... | 79 |
| 2.2.3. Uneigentliche Änderungskündigung | 80 |
| 3. Zulässigkeit der Einführung von Homeoffice-Arbeit durch Änderungskündigung | 80 |
| 3.1. Grundsatz | 80 |
| 3.2. Schranken..... | 81 |
| 3.2.1. Zeitliche Kündigungsschutzbestimmungen | 81 |
| 3.2.2. Sachliche Kündigungsschutzbestimmungen | 82 |
| a) Überblick | 82 |
| b) BGE 123 III 246 | 83 |
| i. Unbillige Verschlechterung der Arbeitsbedingungen ohne sachliche Rechtfertigung | 83 |
| ii. Konsequenzen bei der Einführung von Homeoffice-Arbeit | 84 |
| c) Zwischenergebnis | 85 |
| d) Kriterium: Einhaltung von Kündigungsfristen | 86 |

| | |
|--|-----|
| e) Konsequenzen bei der Einführung rechtlicher Rahmenbedingungen von Homeoffice-Arbeit | 86 |
| 3.3. Sonderfall: Änderungskündigung als Massenentlassung | 87 |
| 3.3.1. Im Allgemeinen | 87 |
| 3.3.2. Einhaltung der Verfahrensvorschriften über die Massenentlassung | 88 |
| 3.3.3. Rechtsfolgen bei Nichteinhaltung der Verfahrensvorschriften über die Massenentlassung | 89 |
| 3.3.4. Zwischenergebnis | 90 |
| 4. Folgerungen | 91 |
| IV. Anspruch des Arbeitnehmers auf Leistung von Homeoffice-Arbeit | 92 |
| 1. Problemstellung und Übersicht | 92 |
| 2. Unmittelbarer Anspruch auf Leistung von Homeoffice-Arbeit | 92 |
| 3. Mittelbarer Anspruch auf Leistung von Homeoffice-Arbeit | 93 |
| 3.1. Vorbemerkungen | 93 |
| 3.2. Anspruch auf Gleichbehandlung..... | 94 |
| 3.2.1. Allgemeiner Gleichbehandlungsanspruch gemäss Art. 328 OR..... | 94 |
| 3.2.2. Geschlechterspezifischer Gleichbehandlungsanspruch gemäss Gleichstellungsgesetz (GlG)..... | 95 |
| a) Diskriminierungsverbot..... | 95 |
| b) Diskriminierungsverbot im Kontext der Verrichtung von Homeoffice-Arbeit | 96 |
| 4. Folgerungen | 98 |
| V. Einführung von Homeoffice-Arbeit bei Abschluss eines neuen Arbeitsverhältnisses | 99 |
| 1. Problemstellung und Übersicht | 99 |
| 2. Regelung der Verrichtung von Homeoffice-Arbeit | 100 |
| 2.1. Im Allgemeinen..... | 100 |
| 2.2. Instrumente zur Regelung von Homeoffice-Arbeit... 101 | 101 |
| 2.2.1. EAV | 101 |
| 2.2.2. Reglemente | 101 |
| 2.2.3. GAV | 102 |

| | |
|--|------------|
| 2.3. Rechtlicher Rahmen für die Regelung der Leistung von Homeoffice-Arbeit | 103 |
| 2.3.1. Übersicht..... | 103 |
| 2.3.2. EAV | 103 |
| a) Grundsatz..... | 103 |
| b) Arbeitsort..... | 104 |
| c) Arbeitspensum..... | 104 |
| d) Überstunden..... | 105 |
| 2.3.3. Reglemente | 106 |
| 2.3.4. GAV | 106 |
| 2.4. Formvorschriften zur rechtsverbindlichen Regelung | 107 |
| 2.4.1. EAV | 107 |
| a) Form des EAV | 107 |
| b) Form einzelner Abreden | 108 |
| 2.4.2. Reglemente | 108 |
| 2.4.3. GAV | 110 |
| 3. Folgerungen | 110 |
| § 2 Beendigung von Homeoffice-Arbeit bei fortgeführtem Arbeitsverhältnis..... | 111 |
| I. Problemstellung und Übersicht | 111 |
| II. Beendigungsmöglichkeiten von Homeoffice-Arbeit..... | 112 |
| 1. Im Allgemeinen..... | 112 |
| 2. Beendigung durch einvernehmliche Vereinbarung zwischen den Parteien..... | 113 |
| 2.1. Ausgangslage | 113 |
| 2.2. Verzicht auf eine zwingend geschützte Forderung.... | 113 |
| 2.3. Ausdrückliche bzw. stillschweigende Beendigung ... | 114 |
| 3. Einseitige Beendigungsmöglichkeiten durch den Arbeitgeber..... | 115 |
| 3.1. Übersicht | 115 |
| 3.2. Beendigung im Rahmen des gesetzlichen Weisungsrechts..... | 115 |
| 3.3. Beendigung auf Basis einer Versetzungsklausel | 118 |
| 3.4. Beendigung durch Änderungskündigung..... | 119 |
| 3.5. Beendigung durch Kündigung des Arbeitsverhältnisses | 121 |
| 4. Beendigungsmöglichkeiten durch den Arbeitnehmer | 122 |
| III. Folgen bei Beendigung von Homeoffice-Arbeit | 123 |
| 1. Rückgabepflicht der Arbeitsmittel | 123 |
| 2. Vernichtungspflicht firmeninterner Dokumente..... | 125 |

| | |
|---|-----|
| 3. Anpassung der Spesenvergütung | 125 |
| 4. Fälligkeit aller Forderungen..... | 126 |
| 5. Bereitstellung eines Arbeitsplatzes | 127 |
| IV. Folgerungen..... | 127 |
| § 3 Verrichtung von Homeoffice-Arbeit im internationalen Kontext.... | 129 |
| I. Problemstellung und Übersicht | 129 |
| II. Verrichtung von Homeoffice-Arbeit im internationalen Kontext..... | 130 |
| 1. Vorliegen eines internationalen Sachverhalts..... | 130 |
| 2. Arbeitsvertrag mit Abrede zur Leistung von Homeoffice-Arbeit | 131 |
| 2.1. Vorliegen eines individuellen Arbeitsvertrags | 131 |
| 2.2. Gerichtliche Zuständigkeit in arbeitsrechtlichen Streitigkeiten..... | 131 |
| 2.2.1. Zuständigkeit nach LugÜ | 131 |
| 2.2.2. Zuständigkeit für Klagen des Arbeitnehmers nach LugÜ..... | 132 |
| a) Überblick | 132 |
| i. Allgemeiner Gerichtsstand (Art. 2 LugÜ) | 132 |
| ii. Ausschliessliche Gerichtsstände für arbeitsrechtliche Streitigkeiten | 132 |
| b) Gerichtsstand des gewöhnlichen Arbeitsortes..... | 133 |
| i. Im Allgemeinen..... | 133 |
| ii. Gewöhnlicher Arbeitsort im Kontext von Homeoffice-Arbeit | 134 |
| 2.2.3. Zuständigkeiten für Klagen des Arbeitgebers nach LugÜ..... | 135 |
| 2.2.4. Gerichtsstandsvereinbarung als rechtliches Gestaltungselement | 135 |
| 2.2.5. Zwischenergebnis | 136 |
| 2.3. Anwendbares Recht | 137 |
| 2.3.1. Subjektive Anknüpfung | 137 |
| a) Zulässigkeit einer Rechtswahl | 137 |
| b) Grenzen einer Rechtswahl..... | 137 |
| 2.3.2. Objektive Anknüpfung | 138 |
| a) Im Allgemeinen | 138 |
| b) Bestimmung des gewöhnlichen Arbeitsortes resp. der vorübergehenden | |

| | | |
|--------|---|-----|
| | Tätigkeit bei Verrichtung von | |
| | Homeoffice-Arbeit | 138 |
| | i. Arbeitsverrichtung in einem Staat | 138 |
| | ii. Arbeitsverrichtung in mehreren | |
| | Staaten | 140 |
| | iii. Ausnahmeklausel..... | 141 |
| | c) Zwischenergebnis | 141 |
| III. | Folgerungen..... | 142 |
| § 4 | Sozialversicherungsrechtliche Aspekte bei grenzüberschreitender | |
| | Homeoffice-Arbeit..... | 143 |
| I. | Problemstellung und Übersicht | 143 |
| II. | Rechtsgrundlagen | 144 |
| | 1. Verhältnis zwischen der Schweiz und der EU..... | 144 |
| | 2. Anwendungsbereich der Vo 883/2004 | 145 |
| | 2.1. Persönlicher Anwendungsbereich..... | 145 |
| | 2.2. Sachlicher Anwendungsbereich | 146 |
| | 3. Übergangsbestimmungen | 146 |
| | 4. Zwischenergebnis..... | 146 |
| III. | Sozialversicherungsrechtliche Unterstellungsregeln bei | |
| | Verrichtung von Homeoffice-Arbeit..... | 147 |
| 1. | Vorbemerkungen | 147 |
| 2. | Sozialversicherungsrechtliche Unterstellungsregeln..... | 147 |
| | 2.1. Ausschliesslichkeitsprinzip..... | 147 |
| | 2.2. Erwerbsortsprinzip..... | 148 |
| 3. | Sozialversicherungsrechtliche Unterstellung bei | |
| | Verrichtung von Homeoffice-Arbeit im | |
| | grenzüberschreitenden Verhältnis | 148 |
| 3.1. | Unterstellung bei unselbständiger Erwerbstätigkeit | |
| | in zwei oder mehr Mitgliedstaaten..... | 148 |
| 3.1.1. | Bestimmung des anwendbaren Rechts | |
| | (Art. 13 Abs. 1 Vo 883/2004)..... | 148 |
| 3.1.2. | Rechtsfolgen bei Verrichtung von | |
| | Homeoffice-Arbeit..... | 150 |
| IV. | Folgerungen..... | 151 |
| § 5 | Haftungsrechtliche Aspekte bei Homeoffice-Arbeit..... | 153 |
| I. | Übersicht | 153 |
| II. | Spezifische Haftungsrisiken bei Homeoffice-Arbeit..... | 154 |
| | 1. Ausgangslage | 154 |
| | 2. Zwischenergebnis..... | 156 |
| III. | Haftung des Arbeitnehmers | 157 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 1. | Arbeitsvertragliche Haftung des Arbeitnehmers | 157 |
| 1.1. | Regelungszweck | 157 |
| 1.2. | Haftungsnorm im Überblick | 157 |
| 1.3. | Haftungsvoraussetzungen im Kontext von Homeoffice-Arbeit..... | 158 |
| 1.3.1. | Vertragsverletzung | 158 |
| 1.3.2. | Verschulden des Arbeitnehmers..... | 159 |
| 1.3.3. | Schaden..... | 160 |
| 1.3.4. | Kausalzusammenhang | 161 |
| 1.4. | Schadenersatzbemessung..... | 162 |
| 1.4.1. | Im Allgemeinen | 162 |
| 1.4.2. | Leichte Fahrlässigkeit..... | 162 |
| 1.4.3. | Berufsrisiko | 163 |
| 1.4.4. | Selbst- bzw. Mitverschulden des Arbeitgebers..... | 164 |
| 2. | Exkurs: Haftung des Heimarbeitnehmers | 165 |
| 2.1. | Überblick | 165 |
| 2.2. | Nachbesserungspflicht bei verschuldeter Schlechterfüllung | 165 |
| 2.3. | Schuldhafte Schadensverursachung an Material und Arbeitsgeräten | 167 |
| 2.4. | Analoge Anwendung der Haftungsregeln bei Leistung von Homeoffice-Arbeit? | 168 |
| 2.4.1. | Vorbemerkungen | 168 |
| 2.4.2. | Haftungsprivilegierungen | 168 |
| 2.4.3. | Zwischenergebnis | 170 |
| 3. | Vertragliche Modifikationen der Arbeitnehmerhaftung ... | 171 |
| 3.1. | Vorbemerkungen | 171 |
| 3.2. | Beschränkung der Haftungsregelung | 171 |
| 3.2.1. | Rechtsnatur der Arbeitnehmerhaftung | 171 |
| 3.2.2. | Empfehlungen für die Vertragsgestaltung..... | 172 |
| 4. | Ausservertragliche Haftung des Arbeitnehmers..... | 172 |
| 4.1. | Deliktische Haftung | 172 |
| 4.2. | Geschäftsherrenhaftung | 173 |
| 4.2.1. | Haftungsnorm im Überblick | 173 |
| 4.2.2. | Haftungsvoraussetzungen im Kontext von der Verrichtung von Homeoffice-Arbeit..... | 173 |
| 4.3. | Haftung des Familienhauptes..... | 174 |
| 4.3.1. | Haftungsnorm im Überblick | 174 |
| 4.3.2. | Haftungsvoraussetzungen im Kontext von der Verrichtung von Homeoffice-Arbeit..... | 174 |

| | |
|---|-----|
| 4.3.3. Praktische Bedeutung der Haftungsnorm | 176 |
| IV. Haftung des Arbeitgebers | 177 |
| 1. Vertragliche Haftung des Arbeitgebers | 177 |
| 1.1. Im Allgemeinen..... | 177 |
| 1.2. Haftung im Kontext der Verrichtung von Homeoffice-Arbeit..... | 177 |
| 2. Vertragliche Modifikationen der Arbeitgeberhaftung | 178 |
| V. Sicherung und Geltendmachung von Schadenersatzansprüchen..... | 179 |
| 1. Arbeitsrechtliche Instrumente zur Sicherung von Schadenersatzansprüchen..... | 179 |
| 1.1. Kautions als Sicherungsinstrument | 179 |
| 1.2. Lohnrückbehalt als Sicherungsinstrument | 179 |
| 1.3. Bedeutung arbeitsrechtlicher Sicherungsinstrumente in der Praxis..... | 180 |
| 2. Versicherungsinstrumente | 180 |
| 2.1. Übersicht | 180 |
| 2.2. Vertrauensschadensversicherung | 181 |
| 2.3. Betriebshaftpflichtversicherung | 181 |
| 2.4. Privathaftpflichtversicherung..... | 182 |
| 2.5. Diebstahl- und Hausratsversicherung | 182 |
| 2.6. Versicherungspflicht | 183 |
| 3. Geltendmachung von Schadenersatzansprüchen | 183 |
| 3.1. Zeitpunkt | 183 |
| 3.2. Verrechnung | 184 |
| 4. Empfehlungen für die Vertragsgestaltung | 184 |
| VI. Folgerungen..... | 185 |
| § 6 Leistungsstörungen bei Homeoffice-Arbeit | 187 |
| I. Übersicht | 187 |
| II. Problemstellung..... | 187 |
| III. Rechtsgrundlagen..... | 188 |
| 1. Unmöglichkeit der Leistungserbringung in der Risikosphäre des Arbeitgebers | 188 |
| 1.1. Art. 324 OR..... | 188 |
| 1.2. Betriebsrisiko | 189 |
| 2. Unmöglichkeit der Leistungserbringung in der Risikosphäre des Arbeitnehmers | 191 |
| IV. Unmöglichkeit der Leistungserbringung im Kontext von Homeoffice-Arbeit | 191 |
| 1. Ausgangslage | 191 |
| 2. Betriebsrisiko bei Leistung von Homeoffice-Arbeit | 192 |

| | |
|--|-----|
| 2.1. Im Allgemeinen..... | 192 |
| 2.2. Betriebsstörungen | 194 |
| 2.3. Ausnahmen | 195 |
| 2.3.1. Verschuldete Unmöglichkeit durch Arbeitnehmer..... | 195 |
| 2.3.2. Leistung von Homeoffice-Arbeit aus persönlichem Interesse | 196 |
| 2.4. Zwischenergebnis..... | 197 |
| 3. Rechtsfolgen..... | 198 |
| 3.1. Lohnzahlungspflicht | 198 |
| 3.2. Pflicht zur Leistung von Arbeit im Betrieb..... | 198 |
| 3.3. Pflicht zur Nachleistung ausgefallener Arbeitszeit ... | 199 |
| V. Folgerungen..... | 201 |
| § 7 Kostenregelung bei Homeoffice-Arbeit | 203 |
| I. Übersicht und Problemstellung | 203 |
| II. Arbeitsgeräte und Material zwecks Verrichtung von Homeoffice-Arbeit | 204 |
| 1. Im Allgemeinen..... | 204 |
| 2. Arbeitsgeräte | 205 |
| 3. (Büro-)Material | 205 |
| III. Bereitstellung notwendiger Arbeitsgeräte und/oder Material zur Verrichtung von Homeoffice-Arbeit | 206 |
| 1. Bereitstellung durch Arbeitgeber | 206 |
| 2. Bereitstellung durch Arbeitnehmer | 207 |
| 2.1. Vorbemerkungen | 207 |
| 2.2. Vertragliche Abrede | 207 |
| 2.2.1. Im Allgemeinen | 207 |
| 2.2.2. Verwendung privater Arbeitsgeräte resp. Material..... | 208 |
| 2.3. Übung..... | 210 |
| 2.4. Treuepflicht..... | 211 |
| 3. Zwischenergebnis..... | 211 |
| IV. Kosten bei Verwendung von Arbeitsgeräten und/oder Material des Arbeitnehmers zur Verrichtung von Homeoffice-Arbeit | 212 |
| 1. Kostentragungspflicht durch Arbeitgeber | 212 |
| 1.1. Im Allgemeinen..... | 212 |
| 1.2. Spezialfälle..... | 213 |
| 2. Ausnahmen..... | 214 |
| 2.1. Vorbemerkungen | 214 |

| | |
|---|-----|
| 2.2. Vertragliche Wegbedingung der Kostentragungspflicht | 215 |
| 2.3. Fehlende Kostentragungspflicht infolge Übung | 216 |
| 3. Exkurs: Sonderregelung für Heimarbeitnehmer | 216 |
| 4. Umfang der Entschädigung für zur Verfügung gestellte Arbeitsgeräte und/oder Material | 217 |
| 4.1. Grundsatz | 217 |
| 4.2. Bemessung der Entschädigung | 217 |
| 4.2.1. Arbeitsgeräte..... | 217 |
| a) Im Allgemeinen | 217 |
| b) Beschaffung der Arbeitsgeräte zwecks Verrichtung von Homeoffice-Arbeit | 218 |
| c) Verwendung privater Arbeitsgeräte zwecks Verrichtung von Homeoffice-Arbeit..... | 218 |
| 4.2.2. Material..... | 220 |
| 5. Unterhaltskosten bei Verwendung von Arbeitsgeräten des Arbeitnehmers..... | 220 |
| 5.1. Im Allgemeinen..... | 220 |
| 5.2. Tragung der Unterhaltskosten | 220 |
| 5.3. Vergütung der Unterhaltskosten..... | 221 |
| 6. Zwischenergebnis..... | 222 |
| V. Auslagenersatz bei Verrichtung von Homeoffice-Arbeit | 222 |
| 1. Auslagenersatz im Allgemeinen..... | 222 |
| 2. Auslagenersatz im Kontext bei Verrichtung von Homeoffice-Arbeit | 224 |
| 2.1. Im Allgemeinen..... | 224 |
| 2.2. Leistung von Homeoffice-Arbeit an einem auswärtigen Arbeitsort | 224 |
| 2.3. Auslagen im Kontext mit der Verrichtung von Homeoffice-Arbeit..... | 226 |
| 2.4. Beteiligungspflicht an privat getätigter Aufwendungen..... | 227 |
| 2.5. Notwendigkeit der Auslagen..... | 229 |
| 2.5.1. Grundsatz..... | 229 |
| 2.5.2. Verrichtung von Homeoffice-Arbeit im Interesse des Arbeitgebers | 230 |
| 2.5.3. Verrichtung von Homeoffice-Arbeit im Interesse des Arbeitnehmers | 232 |
| 2.6. Umfang der Ersatzpflicht | 233 |
| 3. Zwischenergebnis..... | 234 |

| | | |
|--------|--|-----|
| VI. | Entschädigung der Auslagen | 235 |
| 1. | Form..... | 235 |
| 1.1. | Ersatz effektiver Kosten..... | 235 |
| 1.2. | Leistung einer pauschalisierten Kostenvergütung | 235 |
| 1.3. | Leistung von Vertrauensspesen..... | 236 |
| 2. | Auszahlungsmodalitäten | 237 |
| 3. | Verjährung..... | 239 |
| VII. | Folgerungen..... | 239 |
| § 8 | Arbeitsschutzrechtliche Rahmenbedingungen bei Homeoffice-Arbeit..... | 241 |
| I. | Übersicht und Problemstellung | 241 |
| II. | Vorschriften zum öffentlichen Arbeitsrecht..... | 242 |
| 1. | Rechtsquellen | 242 |
| 2. | Vorbehalt des öffentlichen Arbeitsrechts..... | 242 |
| 2.1. | Art. 342 Abs. 1 lit. b OR | 242 |
| 2.2. | Auswirkungen auf die Vertragsgestaltung | 243 |
| 3. | Rezeption der öffentlich-rechtlicher Vorschriften | 243 |
| III. | Anwendungsbereich des Arbeitsgesetzes | 244 |
| 1. | Übersicht | 244 |
| 2. | Sachlicher Anwendungsbereich | 245 |
| 2.1. | Betrieb..... | 245 |
| 2.1.1. | Begriff..... | 245 |
| 2.1.2. | Abgrenzung zum Betriebsbegriff im OR..... | 246 |
| 2.1.3. | Ausnahmen | 246 |
| 2.1.4. | Zwischenergebnis | 248 |
| 3. | Persönlicher Anwendungsbereich | 248 |
| 3.1. | Arbeitnehmer | 248 |
| 3.1.1. | Begriff..... | 248 |
| 3.1.2. | Abgrenzung zum Arbeitnehmerbegriff im OR..... | 249 |
| 3.2. | Ausnahmen | 249 |
| 3.2.1. | Im Allgemeinen | 249 |
| 3.2.2. | Arbeitnehmer mit höherer leitender Tätigkeit..... | 250 |
| 3.2.3. | Arbeitnehmer mit wissenschaftlicher und künstlerischer Tätigkeit | 251 |
| 3.2.4. | Heimarbeitnehmer | 251 |
| 3.3. | Zwischenergebnis..... | 252 |
| 4. | Folgerungen | 253 |

| | | |
|--------|--|-----|
| IV. | Gesundheitsschutz bei Verrichtung von Homeoffice-Arbeit.. | 254 |
| 1. | Übersicht | 254 |
| 2. | Gesundheitsschutz..... | 255 |
| 2.1. | Begriffsumschreibung..... | 255 |
| 2.1.1. | ArG inkl. Verordnungen | 255 |
| 2.1.2. | Wegleitungen | 256 |
| 2.2. | Aufgabenverteilung..... | 256 |
| 2.2.1. | Gesundheitsschutz als primäre Aufgabe des Arbeitgebers | 256 |
| 2.2.2. | Umsetzung des Gesundheitsschutzes im Arbeitsalltag als Gemeinschaftsaufgabe..... | 257 |
| 2.2.3. | Konsequenzen in Bezug auf die Leistung von Homeoffice-Arbeit..... | 258 |
| 3. | Arbeitssituation bei Leistung von Homeoffice-Arbeit..... | 259 |
| 3.1. | Ausgangslage | 259 |
| 3.2. | Gesundheitsrisiken bei Verrichtung von Homeoffice-Arbeit..... | 260 |
| 3.3. | Vergleich der Gefährdungslage mit der Arbeitssituation in Geschäftsräumlichkeiten | 261 |
| 3.4. | Zwischenergebnis..... | 262 |
| 4. | Schutzmassnahmen bei Verrichtung von Homeoffice- Arbeit | 263 |
| 4.1. | Voraussetzungen | 263 |
| 4.1.1. | Übersicht..... | 263 |
| 4.1.2. | Notwendigkeit | 263 |
| 4.1.3. | Stand der Technik | 263 |
| 4.1.4. | Angemessenheit..... | 264 |
| 4.2. | Schutzmassnahmen im Einzelnen..... | 265 |
| 4.2.1. | Im Allgemeinen | 265 |
| 4.2.2. | Information und Instruktion..... | 266 |
| 4.2.3. | Beurteilung Arbeitsplatzsituation | 267 |
| 4.2.4. | Arbeitsbedingungen..... | 267 |
| a) | Einrichtung eines Homeoffice- Arbeitsplatzes | 267 |
| b) | Arbeitsumgebung | 268 |
| i. | Im Allgemeinen..... | 268 |
| ii. | Licht | 269 |
| iii. | Raumklima und Lärmeinwirkung..... | 269 |
| c) | Mobiliar (Arbeitspult, Bürostuhl etc.) | 270 |
| d) | Technische Arbeitsmittel..... | 271 |
| 5. | Exkurs: Gesundheitsschutz bei mobiler Berufstätigkeit .. | 272 |

Inhaltsverzeichnis

| | | |
|--------|---|-----|
| V. | Arbeits- und Ruhezeitvorschriften | 273 |
| 1. | Problemstellung und Übersicht..... | 273 |
| 2. | Arbeitszeit | 274 |
| 2.1. | Begriff..... | 274 |
| 2.2. | Arbeitsweg als Arbeitszeit | 275 |
| 2.3. | Folgerungen | 276 |
| 3. | Schranken in zeitlicher Hinsicht | 277 |
| 3.1. | Ruhezeit | 277 |
| 3.1.1. | Pausen..... | 277 |
| 3.1.2. | Verbot der Sonntagsarbeit..... | 278 |
| 3.2. | Lage der Arbeitszeit und Nachtarbeitsverbot..... | 279 |
| 3.3. | Überstundenarbeit bzw. -zeitarbeit | 280 |
| 3.3.1. | Vorbemerkungen..... | 280 |
| 3.3.2. | Leistung von Überstundenarbeit..... | 281 |
| 3.3.3. | Leistung von Überzeitarbeit | 281 |
| 4. | Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten in zeitlicher Hinsicht | 282 |
| 4.1. | Vorbemerkungen | 282 |
| 4.2. | Gleitarbeitszeitmodell in Kombination mit Blockzeiten | 283 |
| 4.3. | Vertrauensarbeitszeit..... | 284 |
| 5. | Reformbedarf? | 285 |
| 5.1. | Ausgangslage | 285 |
| 5.2. | Arbeitszeitschutz im HArG..... | 287 |
| 5.2.1. | Vorbemerkungen..... | 287 |
| 5.2.2. | Vorschriften..... | 287 |
| 5.2.3. | Zwischenergebnis | 288 |
| 5.3. | Vorschläge..... | 289 |
| 5.3.1. | Vorbemerkungen..... | 289 |
| 5.3.2. | Höchstarbeitszeiten..... | 289 |
| 5.3.3. | Pausen..... | 289 |
| 5.3.4. | Tages- und Abendarbeit | 290 |
| 5.3.5. | Nacht- und Sonntagsarbeit..... | 290 |
| VI. | Vollzug der Arbeitsschutzvorschriften | 291 |
| 1. | Übersicht | 291 |
| 2. | Einhaltung der Gesundheitsschutzvorschriften..... | 292 |
| 2.1. | Zutrittsrecht zum Betrieb | 292 |
| 2.2. | Lösungsvorschläge..... | 293 |
| 2.2.1. | Vorbemerkungen..... | 293 |
| 2.2.2. | Zutrittsrecht für Kontrollbehörde | 294 |
| 2.2.3. | Zutrittsrecht für Arbeitgeber | 295 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 3. | Einhaltung der Arbeitszeitvorschriften..... | 297 |
| 3.1. | Vorbemerkungen | 297 |
| 3.2. | Pflicht zur Arbeitszeiterfassung | 297 |
| 3.3. | Delegation der Arbeitszeiterfassung | 298 |
| 3.4. | Instrumente zur Arbeitszeiterfassung..... | 299 |
| 3.5. | Arten von elektronischen Zeiterfassungssystemen... | 300 |
| 3.5.1. | Personalidentifikationsnummer (PIN) | 300 |
| 3.5.2. | Elektronisches Arbeitstagebuch..... | 301 |
| 3.5.3. | Grenzen der elektronischen Erfassung | 301 |
| a) | Grundsatz..... | 301 |
| b) | Grenzen der rechtlichen Zulässigkeit elektronischer Leistungserfassungssysteme | 302 |
| 3.6. | Arbeitsorganisatorische Massnahmen zur Einhaltung der Arbeitszeit..... | 303 |
| VII. | Folgerungen..... | 304 |
| | Viertes Kapitel: Schlussbetrachtungen | 307 |
| | Fünftes Kapitel: Anhang..... | 311 |
| § 1 | Checkliste bei Einführung von Homeoffice-Arbeit..... | 311 |
| § 2 | Muster - Arbeitsvertrag mit Homeoffice-Abrede | 321 |
| § 3 | Muster - Homeoffice-Reglement | 331 |