

# **International Assignments**

## **Arbeitsrechtliche Aspekte des Internationalen Arbeitsverhältnisses**

**Cordula E. Niklaus, Fürsprecherin, II.m.**

[www.niclaw.ch](http://www.niclaw.ch)

niclaw

1

# **International Assignments**

- **Arbeitsrechtliche Aspekte**
- **Themenübersicht:**
  - **Internationale Sachverhalte**
  - **Rechtliche Grundsätze**
  - **Anwendbares Recht / Gerichtsstand**
  - **Umsetzungsmöglichkeiten**
  - **Personalverleih und Datenschutz**
  - **Vertragsgestaltung**

niclaw

2

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Sachverhalte mit internationalem Bezug

- Geschäftsreise
- Vorübergehende Tätigkeit im Ausland
- Ständige Tätigkeit in mehreren Ländern
- Entsendung
- Zeitlich unbeschränkte Tätigkeit im Ausland
- Zeitlich unbeschränkte Tätigkeit im Ausland mit Versetzung in verschiedene Länder

niclaw

3

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Charakteristik des Arbeits- und Arbeitsvertragsrechts

- Stark reguliertes Rechtsgebiet
- Zwingende öffentlich- und privatrechtliche Bestimmungen
- Arbeitnehmerschutz durch staatliche Schutznormen
- Eingeschränkter vertraglicher Gestaltungsspielraum
- Arbeitnehmerstatus auch für leitende Angestellte

niclaw

4

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Anwendbares Recht I

Bestimmungen aus dem Internationalen Privatrecht IPRG

- Art. 121 Abs. 1 IPRG: Gewöhnlicher Arbeitsort
- Art. 121 Abs. 2 IPRG: Ort der Niederlassung
- Art. 121 Abs. 3 IPRG: Rechtswahl der Vertragsparteien  
(Ort des gewöhnlichen Aufenthaltes, Niederlassung, Wohnsitz)
- Art. 117 Abs. 1 IPRG: Ort des engsten Zusammenhangs  
(Ausnahmetatbestand)

niclaw

5

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Anwendbares Recht II

- Massgeblichkeit des Arbeitsortes (Art. 121 Abs. 1 IPRG):
  - Recht des Staates am gewöhnlichen Arbeitsort
  - Konkretes Arbeitsverhältnis massgebend
  - Verknüpfung Arbeitnehmer mit Arbeitsstätte, Eingliederung
- Geschäftsreisen, vorübergehende Projekteinsätze haben darauf keinen Einfluss

niclaw

6

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Anwendbares Recht III

- Ort der Niederlassung (Art. 121 Abs. 2 IPRG):
  - einheitlicher gewöhnlicher Arbeitsort fehlt
  - Recht am Ort der Niederlassung oder des Sitzstaates
  - Anstellungsverhältnis ist massgebend
  
- Tätigkeit in mehreren Ländern, zB Arbeitseinsatz für Konzern in mehreren Staaten

niclaw

7

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Anwendbares Recht IV

- Ort des engsten Zusammenhangs (Art. 117 Abs. 1 IPRG):
  - Anwendbares Recht widerspricht Schutzgedanken
  - Erwartungshaltung Arbeitnehmer wird nicht erfüllt  
weil: - fehlender Bezug zu Tätigkeit des Arbeitnehmers
    - nur geringer arbeitsrechtlicher Schutz
  
- Arbeitnehmer in CH wird kurz nach Anstellung ins Ausland versetzt

niclaw

8

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Anwendbares Recht V

- Rechtswahl der Vertragsparteien (Art. 121 Abs. 3 IPRG):
  - Rechtswahl des anwendbaren Rechts nur sehr beschränkt
- Gewöhnlicher Aufenthalt AN / AG, Ort der Niederlassung oder Sitz
- Für Entsendungen auf unbestimmte Dauer ins Ausland findet ausländisches Recht am Arbeitsort Anwendung
- Für multinationale Konzerne wäre Recht am Hauptsitz der Muttergesellschaft wünschenswert

niclaw

9

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Gerichtsstand nach IPRG

- Arbeitsvertragsgerichtsstand gemäss Art. 115 IPRG:
  - Wohnsitz der beklagten Partei
  - Gewöhnlicher Arbeitsort des AN
  - Wohnsitz oder gewöhnlicher Aufenthalt für Klagen AN
- Begriff des gewöhnlichen Arbeitsortes
  - wo Arbeit hauptsächlich, nicht nur vorübergehend verrichtet wird
- Art. 115 IPRG hat nicht zwingenden Normcharakter
- Projektmitarbeit bei Kunde kann uU Gerichtsstand begründen

niclaw

10

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Gerichtsstand nach LugÜ

- Arbeitsvertragsgerichtsstand gemäss Art. 18 ff. LugÜ:
  - Ort der Zweigniederlassung, Agentur oder sonstige Niederlassung
  - Ort des Sitzes, der gewöhnlichen Arbeitsverrichtung
  - Ort der einstellenden Niederlassung bei Arbeit in mehreren Staaten
- Begriff des gewöhnlichen Arbeitsortes
  - massgebend ist der hauptsächliche Arbeitsort
- Keine speziellen Gerichtsstände für AN
- Auf Gerichtsstand kann nicht im voraus verzichtet werden

niclaw

11

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Umfang der Rechtswahl und Zuständigkeit

- Sämtliche Rechtsnormen vorbehältlich zwingendes Recht am Arbeitsort
- Gemäss Entsendungsgesetz neuer Art. 115 Abs 3 IPRG:
  - Schweizer Gerichte am Entsendungsort zuständig für Klagen betreffend Arbeits- und Beschäftigungsbedingungen
- Art 115 Abs. 3 IPRG entspricht Art. 6 der Entsendungsrichtlinie 96/71/EG
- Zuständigkeit für Durchsetzung von Arbeits- und Beschäftigungsbedingungen ebenfalls im Mitgliedstaat

niclaw

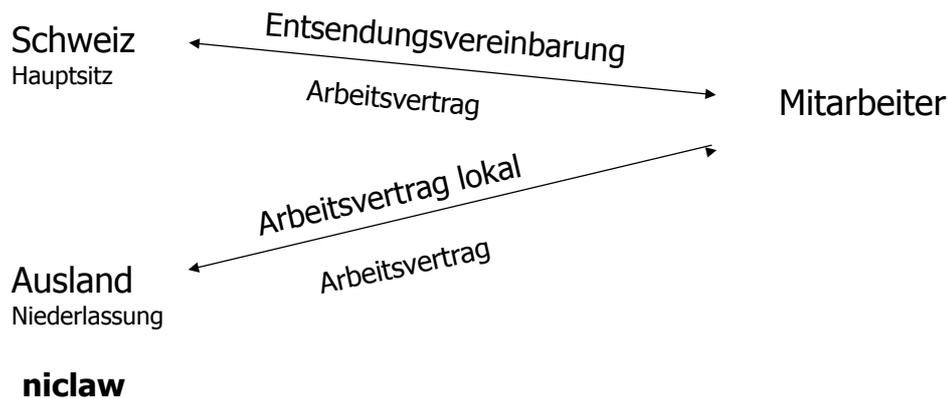
12

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Umsetzungsmöglichkeiten I

- Ausländische Niederlassung der Muttergesellschaft



13

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Umsetzungsmöglichkeiten II

- Ausländische Konzerngesellschaft



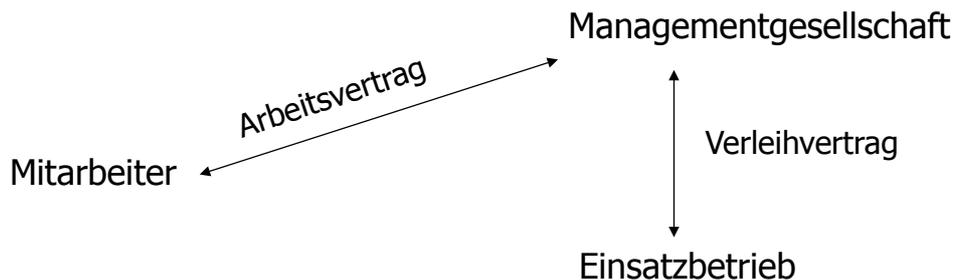
niclaw

14

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte Umsetzungsmöglichkeiten III

- Managementgesellschaft



niclaw

15

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Anwendungsbereich des Personalverleihgesetzes AVG

- Beratungsdienstleistungen vor Ort beim Kunden
- Bewilligungspflicht für gewerbsmässigen Verleih oder Umsatz > CHF 100 '000
- Mitarbeiter-Transfer innerhalb Konzern gilt als Verleih  
massgebend: Rückbelastung innerhalb Gesellschaften
- Verleih an Beteiligungsgesellschaften gilt als Verleih
- Management-Gesellschaften sind Personalverleih-Betriebe
- Keine Anwendung AVG wenn Erfolg garantiert wird

niclaw

16

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Datenschutzrechtliche Aspekte

- Bearbeitungsgrundsätze gemäss Art. 4 und 5 DSG
- Nur beschränkte Bekanntgabe von Daten ins Ausland gemäss Art. 6 DSG
- Nur beschränkte Datenbekanntgabe innerhalb eines Konzerns
- Personaldaten auch im Entsendungsstaat gesetzeskonform bearbeiten und aufbewahren

niclaw

17

# International Assignments

## Arbeitsrechtliche Aspekte

### Vertragsgestaltung

- Vertragsparteien
- Vertragsumfang
- Dauer des Arbeitseinsatzes
- Bedingungen für Beginn (zB notwendige Bewilligungen)
- Einsatzort und Aufgabenbereich /Funktion
- Entschädigungspaket (Bonus, Beteiligungspläne, Zulagen)
- Karriereplanung (Zuständigkeiten, Rückkehr)
- Versicherungs- und Sozialversicherungsrechtliche Aspekte
- Datenschutz (Art. 4 und Art. 6 DSG)
- Anwendbares Recht und Gerichtstand

niclaw

18