Öffentliches Personal Schweiz
Impiegati del settore pubblico Svizzera
Employés du secteur public Suisse

Homeoffice – konkrete Fragen aus der Praxis (mit Antworten)



Fachtagung Öffentliches Personal Schweiz
vom 11. – 12. November 2021 / Dr. Michael Merker

COVID 19 – Homeoffice – rechtliche Fragen

- **Unregelmässigkeiten und Widrigkeiten**
  - Anordnung Abbau Überstunden
  - Anordnung von Ferien (teils sehr kurzfristig)
  - Ferienverschiebung wegen Einreisesperren
  - Anordnung Aufrechnung von Minusstunden (Nacharbeiten)
  - Eingriff in die Freizeit bei Homeoffice, Ausdehnung des Weisungsrechts (Erreichbarkeit)

COVID 19 – Homeoffice – rechtliche Fragen

- **Unregelmässigkeiten und Widrigkeiten**
  - Keine Arbeit auf Abruf
  - Trennung von Arbeit / Freizeit / Ferien
  - Mangelnde Kommunikation - Soziale Isolation
  - Regelung der Kostenfrage own device / Abo's / Raummiete
- **Folge**
  - **Verbände müssen sich massiv engagieren - Gestaltungswille**

Homeoffice und rechtliche Fragen

- **Personalrechtliche Ausgangslage für uns**
  - es gilt: **Öffentliches Recht**
    - ist nicht OR
    - kann gestaltet werden (in beide Richtungen)
    - einseitig im PR / auch vertraglich
    - Ausgangslage: OR und Rechtsprechung dazu

Homeoffice und rechtliche Fragen

- **Ausdehnung des Weisungsrechts in zeitlicher Hinsicht?**
  - Nein. Es gilt der normale vereinbarte Arbeitstag.
  - Aber: Richtig und wichtig sind Regelungen zu den Arbeitszeiten, Erreichbarkeit, Verfügbarkeit

- **Finanzierung Homeoffice**
  - Nur notwendige Auslagen. Ist Homeoffice **Wunsch** des Arbeitnehmers – eher nein. Umgekehrt ja.

Homeoffice und rechtliche Fragen

- **Privater Computer?**
  - Ersetzt werden müssen nur **notwendige Auslagen** (Art. 327a OR)
  - Geschäftslaptop verfügbar – kein Ersatz, sonst anteilsmässig (Kauf)

- **Privates Arbeitszimmer (Raumkosten)**
  - Bundesgericht: Wenn kein Arbeitsplatz im Büro verfügbar: ja, egal, ob das private Zimmer ohnehin verfügbar ist

Homeoffice und rechtliche Fragen

- **Mobile - Abo?**
  - Umstr., Ohnehin-Kosten
- **Office Anwendungen**
  - Umstr., Ohnehin-Kosten, Tendenz: pauschaliert anteilsmässig nach Benutzung
- **Pauschalentschädigung?**
  - Zulässig, aber muss effektive Kosten decken

Homeoffice und rechtliche Fragen

- **Ferien / Überstunden**
  - Keine Spezialregelung, es gibt dasselbe wie bei Arbeit vor Ort
- **Anspruch auf Homeoffice?**
  - Nein. Ausnahme: Rechtsgleichheitsgebot
- **Datensicherheit?**
  - Muss sichergestellt werden (nicht zu unterschätzen)

Homeoffice und rechtliche Fragen

- **Digitale Arbeitsplatzkontrolle?**
  - Arbeitskontrolle ist erlaubt
  - Systematische Überwachung ist verboten (Art. 328 OR, 328b OR mit Verweisung auf DSG, Art. 26 V3 zum ArG

Art. 26

[1] Überwachungs- und Kontrollsysteme, die das Verhalten der Arbeitnehmer am Arbeitsplatz überwachen sollen, dürfen nicht eingesetzt werden.

[2] Sind Überwachungs- oder Kontrollsysteme aus andern Gründen erforderlich, sind sie insbesondere so zu gestalten und anzuordnen, dass die Gesundheit und die Bewegungsfreiheit der Arbeitnehmer dadurch nicht beeinträchtigt werden.

Homeoffice und rechtliche Fragen

- **Kontrollen aller Art?**
  - Nein, gilt auch für E-Mail-Verkehr, Internet-Verkehr, Tel.-Verkehr; **Wirklichkeit?**
  - **Ausnahmsweise** bei dringendem Missbrauchsverdacht (zuerst anonym Log Files auswerten, ob überhaupt Missbrauch, wenn ja, Durchgriff möglich)
  - Verhältnismässigkeit wichtig (mildere Massnahme – Sites sperren)

Homeoffice und rechtliche Fragen

- **Kontrollen aller Art?**
  - **Transparenz:** MA im Homeoffice muss von Überwachungsmöglichkeiten wissen
  - Hintergrund aller Regeln: Gesundheitsschutz – Überwachung macht krank

Homeoffice und rechtliche Fragen

- **Gesundheitsschutz im Homeoffice**

  - **Gesundheitsschutz** ist Pflicht des Arbeitgebers – auch im Homeoffice! (Art. 6 ArG)
  - Arbeitsplatzkontrolle zu Hause durch den Arbeitgeber (Chef am Küchentisch)?
  - Schutz Privatsphäre wichtiger; Verhältnismässigkeit: Schriftliche Zusicherung, Belege, Fotodokus

Fazit

- **Herausforderungen – jetzt**
  - Vorschläge für Homeoffice-Regeln
  - Gesundheitskonforme Umsetzung
  - Einbindung sozial eher isolierter Mitarbeiter
  - Regelung der Kostenfrage

  - Zeit ist gut für Personalverbände
    - Alte Strukturen sind innert Wochen massiv aufgebrochen worden
    - Engagement für den öffentlichen Dienst und für den Einzelnen lohn sich jetzt

Öffentliches Personal Schweiz
Impiegati del settore pubblico Svizzera
Employés du secteur public Suisse

Besten Dank
für Ihre Aufmerksamkeit

Dr. Michael Merker
michael.merker@zentral.ch
www.oeffentlichespersonal.ch