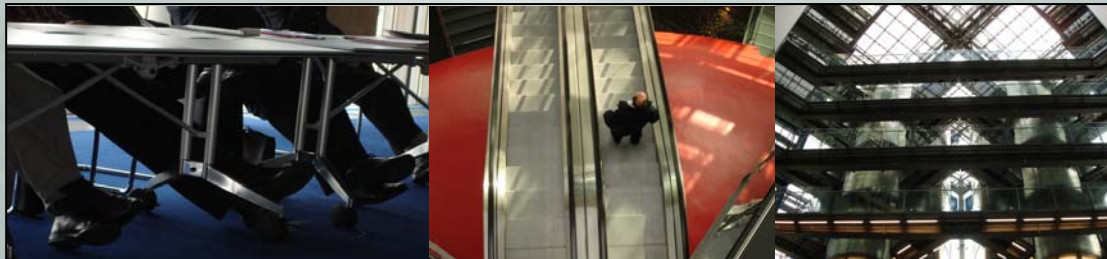


Dienstrechtstagung der Universität St. Gallen (IRP)
vom 18. November 2005

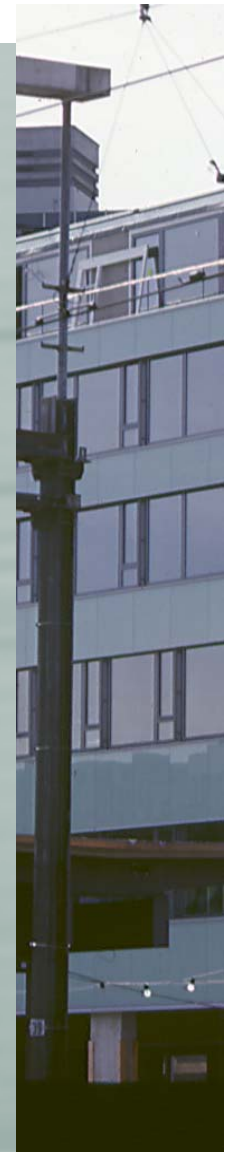
Die Überführung des öffentlichen Dienstes in privatisierte Betriebe



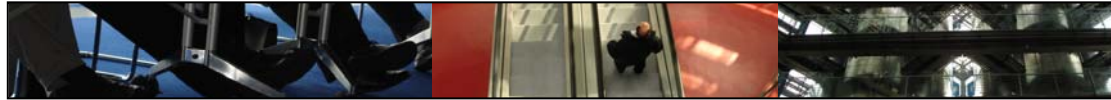
Referat von Dr. iur. Michael Merker

Binder Rechtsanwälte, Baden und Aarau

www.binderlegal.ch



Grundsatz



- Dienstverhältnis ist höchstpersönlich

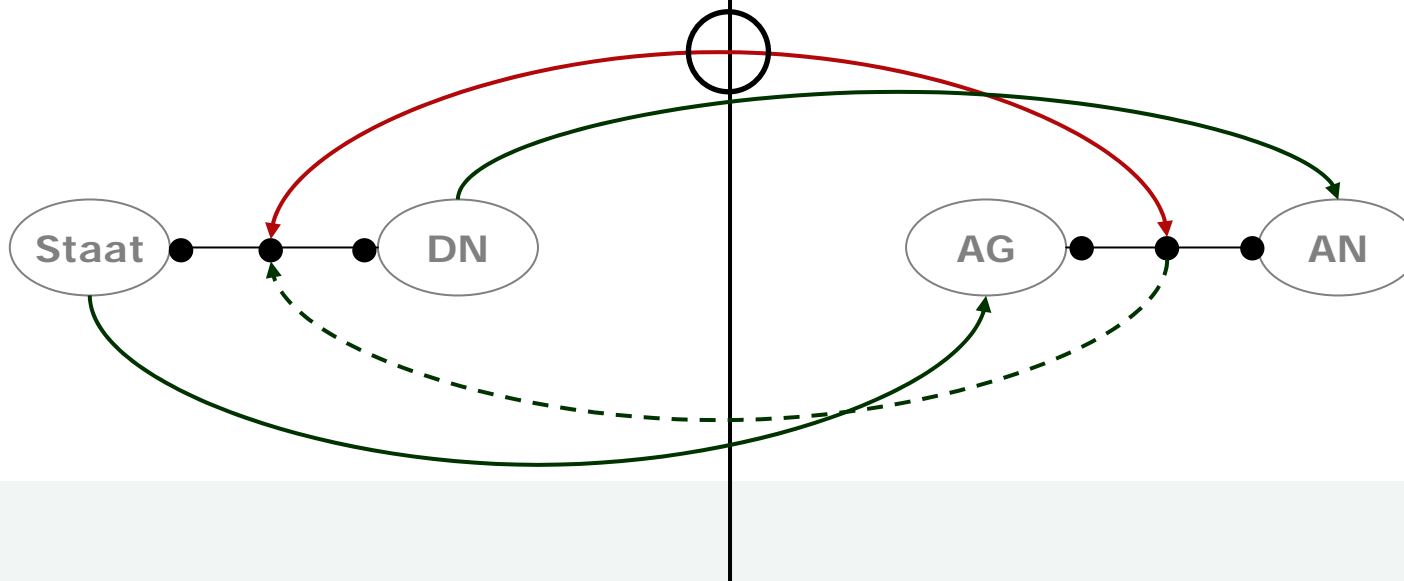
(1)

Öffentliches Recht

- Personalgesetze
- Dienst- / Besoldungsreglemente

Privatrecht

- OR
- insbes. Arbeitsvertragsrecht (Art. 319 ff. OR)



(2)

(Öffentliches Recht)

Öffentliche Aufgabe

- Aufgabe
- Aufgabenerfüllung

Übertragung (Erfüllung)

- Gesetz
- Konzessionsvertrag
- Leistungsvereinbarung

(Privatrecht)



Übertragung des DV

- Auslöser (Gesetz, Hoheitsakt)
- Ziel: weitgehend inhaltsgleiche Übertragung des DV in privatrechtliches Arbeitsverhältnis

Öffentliches Recht

Privatrecht

V

V

Öffentlichrechtliches
Dienstverhältnis?

Privates Arbeitsverhältnis

- Kündigung /
Vertragsofferte
- Art. 333 OR
- Nach Fusionsgesetz

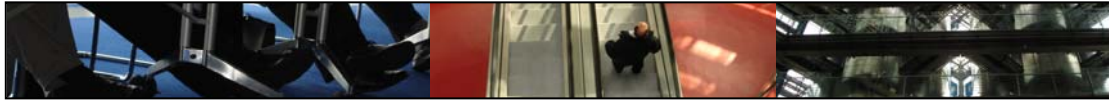
Öffentliches Recht

- Anwendung von Verwaltungsrecht
- Anstellung durch mitwirkungsbedürftige Verfügung
- Besoldung (Lohnbänder)
- Entlassung nur aus sachlichen Gründen möglich
- Disziplinarrecht
- Rechtsschutz über Verwaltung und Verwaltungsgericht

Privatrecht

- Anwendung des Obligationenrechts
- Arbeitsvertrag
- Lohn (frei vereinbar)
- Kündigung ohne Gründe möglich
- Disziplinarrecht allenfalls in Betriebsordnungen
- Rechtsschutz über Arbeitsgericht

Überführung – Sensibilitäten



1. Politische

- Aufgabenübertragung
- Rechte des Personals

2. Respekt gegenüber öffentlichem Dienst

- Aufklärung
- Anhörung
- Einbezug und Mitbestimmung

3. Rechtliche

- Rechtgleichheit zwischen öffentlichem Dienst –
verselbständigtem öffentlichen Dienst
- Der verselbständigten Dienstnehmer untereinander

Öffentliches Recht

Privatrecht

V

V

Öffentlichrechtliches
Dienstverhältnis?

Öffentliches Recht

Privatrecht

V

V

- Überführungsvariante grob
 - Kündigung
 - Neue Vertragsangebote
 - Ev. Aufhebungsvertrag / neuer Arbeitsvertrag mit 3 Parteien
- Vorteile?
- Nachteile?

Öffentliches Recht

Privatrecht

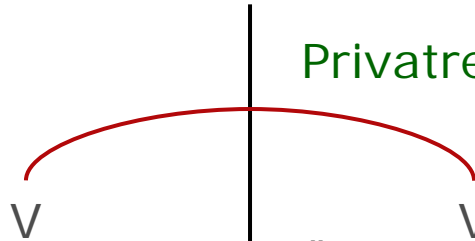
V

V

- Überführungsvariante sensibel
 - Keine Kündigung
 - Schaffung einer mit Art. 333 OR vergleichbaren Norm im öffentlichen Recht oder
 - Unterstellung des betroffenen Dienstes unter das Privatrecht
 - Begleitmassnahmen (Personalüberleitungsverträge)

Öffentliches Recht

Privatrecht

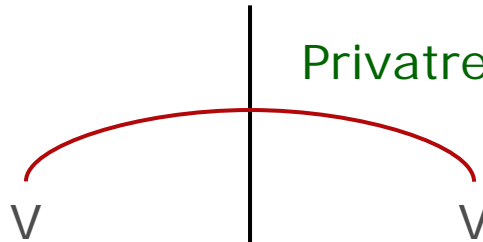


Überführungsvariante Fusionsgesetz

- Institute des öffentlichen Rechts keine Vermögen durch
 - Fusion
 - Umwandlung
 - Vermögensübertragungauf andere Rechtsträger übertragen (Art. 99 FusG)
- Voraussetzung: organisatorisch verselbständigt, HR-Eintrag
- Anwendbares Recht: FusG sinngemäss

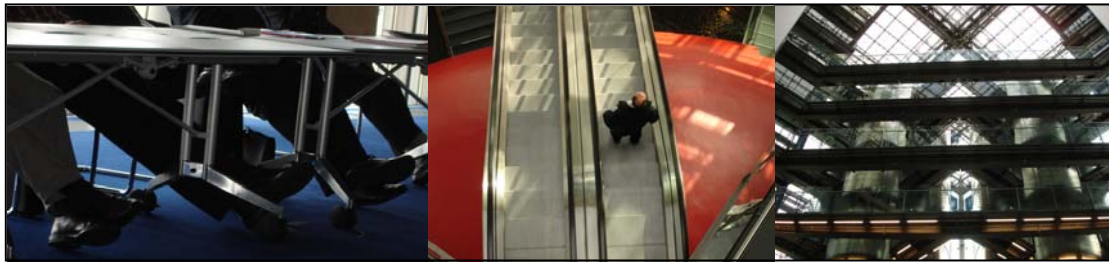
Öffentliches Recht

Privatrecht



- Übergang Personal
 - Fusion (Art. 27 FusG)
 - Umwandlung (Art. 76 FusG)
 - Vermögensübertragung (Art. 85 FusG)Aber: nur sinngemäss
 - Verweisung auf Art. 333 OR

Besten Dank für Ihre Aufmerksamkeit!



Binder Rechtsanwälte
Dr. iur. Michael Merker
michael.merker@binderlegal.ch
www.binderlegal.ch