
Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis.....	XV
Literaturverzeichnis	XXI
Materialienverzeichnis	XLV
 Teil 1 Grundlagen	 1
Einleitung und Problemstellung.....	3
Grundlagen zur EMRK.....	9
I. Historische Hintergründe der EMRK	10
II. Auslegungsprinzipien der EMRK	15
1. Grammatikalische Auslegung.....	16
2. Systematische Auslegung	16
3. Teleologische bzw. dynamische Auslegung	17
3.1 Allgemeines	17
3.2 Konsensmethode und integrative Auslegung im Besonderen.....	19
a) Allgemeines	19
b) Berührungspunkte mit der ILO im Besonderen.....	23
4. Historische Auslegung.....	28
III. Die EMRK im Kontext des Schweizer Rechtssystems	29
1. Stellung der EMRK im Schweizer Rechtssystem	29
2. Durchsetzung der Konventionsrechte im innerstaatlichen Kontext.....	31
3. Überblick über das Individualbeschwerdeverfahren der EMRK	32
3.1 Allgemeines zum Verfahrensgang	32
3.2 Sachurteilsvoraussetzungen	34
3.3 Vorsorglicher Rechtsschutz.....	37
3.4 Umfang der Rechtskontrolle (Kontrolldichte)	38
3.5 Der Entscheid und seine Durchsetzung	39
Handlungspflichten	43
I. Allgemeines.....	43
1. Idee und Gegenstand	43
2. Abgrenzungen.....	44
2.1 Abgrenzung zu den Abwehrrechten.....	44
2.2 Abgrenzung zu Verfahrens- und Teilhabegarantien.....	50
2.3 Abgrenzungen zu Sozialrechten.....	51

3. Dogmatik der Handlungspflichten.....	54
3.1 Allgemeines	54
3.2 Herleitung in Lehre und Rechtsprechung	54
3.3 Würdigung und Zwischenfazit.....	57
4. Entwicklung der Handlungspflichten in der Strassburger Rechtsprechung	58
II. Arten positiver Handlungspflichten.....	62
1. Ausdrückliche und ungeschriebene Handlungspflichten.....	63
2. Materielle und prozessuale Handlungspflichten.....	64
3. <i>Obligations de Moyens und Obligations de Résultat</i>	66
Positive Schutzpflichten	71
I. Allgemeines.....	71
II. Abgrenzung zur horizontalen Drittwirkung	72
III. Adressaten	75
1. Legislative	75
2. Exekutive	77
3. Judikative.....	78
IV. Tatbestandselemente positiver Schutzpflichten	79
1. Gefahren- oder Verletzungsquelle	79
2. Verletzung oder Gefährdung eines konventionsrechtlich geschützten Lebensaspekts.....	81
3. Kausalität zwischen staatlichem Unterlassen und Verletzung oder Gefährdung.....	83
4. Staatliche Kenntnis oder Kennenmüssen der Umstände	85
5. Möglichkeit der Einschränkung positiver Schutzpflichten?.....	86
V. Umfang positiver Schutzpflichten	87
1. Anmerkungen	87
2. Leitkriterien	88
3. Grenzen.....	92
VI. Erfüllung positiver Schutzpflichten.....	95
1. Allgemeines.....	95
2. Spektrum der Massnahmen	95
3. Ermessen und die Rechtskontrolle des EGMR.....	96
3.1 Im Allgemeinen.....	97
3.2 Ermessen in der Strassburger Rechtsprechung	100
3.3 Ermessen bei arbeitsrechtlichen Fragen im Besonderen.....	102
3.4 Bestimmung des Ermessensspielraums	103
a) Umstände und Gegenstand des Falls	104
b) Europäischer Konsens.....	107
3.5 Rechtsfolgen eines engen Ermessensspielraums	110
4. Mass gebotener Sorgfalt (staatliche <i>due diligence</i>).....	111

5. Erfüllungsarten	113
6. Verhältnismässigkeit einer Massnahme.....	115
6.1 Grundsätze der Verhältnismässigkeit.....	115
6.2 Anwendung der Schrankenbestimmungen auf positive Schutzpflichten?.....	116
6.3 Eignung.....	118
6.4 Erforderlichkeit.....	119
6.5 Verhältnismässigkeit i.e.S. oder fairer Interessenausgleich.....	119
a) Leitgedanke.....	119
b) Grenzen der Verhältnismässigkeit.....	124
c) Spezielle Wertungsmassstäbe in arbeitsrechtlichen Fällen?	127
VII. Rechtsfolgen einer Verletzung.....	130
 Teil 2 Die Umsetzung positiver Schutzpflichten im Schweizer Arbeitsrecht	131
Allgemeines	133
I. <i>Erga-omnes</i> -Wirkung der Urteile des EGMR in der Schweiz.....	134
1. Bei Verurteilung der Schweiz selbst.....	134
2. Verurteilung anderer Staaten: <i>Erga-omnes</i> -Wirkung von Urteilen des EGMR?	135
3. Haltung des schweizerischen Bundesgerichts.....	136
4. In der Legislative	137
5. Faktoren für die Berücksichtigung der Rechtsprechung des EGMR	137
5.1 Einzelfallentscheid oder etablierte Rechtsprechung	137
5.2 Klarheit der Vorgaben	138
5.3 Rechtlicher und sachlicher Kontext.....	139
II. Zur Anwendbarkeit von Art. 8 EMRK am Arbeitsplatz	139
Kündigungsschutz.....	141
I. Rechtsprechung des EGMR.....	143
1. Grundsätze des Kündigungsrechts – das Urteil Denisov	143
2. Anspruch auf Wiederanstellung? – das Urteil Volkov.....	145
3. Sanktionen bei unrechtmässigen Kündigungen – das Urteil Tek Gida İş Sendikası	148
4. Zwischenfazit.....	150
II. Umsetzung in Schweizer Recht und Praxis.....	150
1. Zeitlicher Kündigungsschutz.....	151
2. Sachlicher Kündigungsschutz.....	152
3. Fristlose Auflösung aus wichtigem Grund.....	157
4. Diskussion und Fazit	159

Schutz der Gesundheit und Sicherheit	163
I. Schutz vor Fremdgefährdung	164
1. Rechtsprechung des EGMR.....	164
1.1 Grundsätze der legislativen Pflichten bei Fremdgefährdung	164
1.2 Pflicht zur unmittelbaren Gefahrenabwehrung – das Urteil Osman	166
1.3 Fremdgefährdung durch Mobbing im Besonderen.....	167
1.4 Zusammenfassung.....	170
2. Umsetzung in Schweizer Recht und Praxis.....	170
2.1 Rechtliche Rahmenbedingungen.....	171
a) Strafrechtlicher Schutzrahmen.....	171
b) Verwaltungsrechtlicher Schutzrahmen.....	172
c) Zivilrechtlicher Schutzrahmen.....	173
2.2 Massnahmen zur unmittelbaren Gefahrenabwehrung.....	176
3. Diskussion und Fazit	177
3.1 Erfüllung der Anforderungen an den gesetzlichen Rahmen	177
3.2 Erfüllung der Anforderungen an die Abwendung unmittelbarer Gefahren.....	178
II. Ermittlungspflichten	179
1. Rechtsprechung des EGMR.....	179
1.1 Allgemeine Ermittlungspflichten	180
1.2 Ermittlungspflichten bei gefährlichen Tätigkeiten und Zwischenfällen am Arbeitsplatz im Besonderen.....	181
1.3 Zusammenfassung.....	183
2. Umsetzung in Schweizer Recht und Praxis.....	184
3. Diskussion und Fazit	185
III. Informations- und Regulierungspflichten.....	185
1. Rechtsprechung des EGMR.....	186
1.1 Informationspflichten.....	186
a) Allgemeine Informationspflichten	186
b) Arbeitsplatzspezifische Informationspflichten.....	188
1.2 Regulierungspflichten	190
a) Allgemeine Regulierungspflichten.....	190
b) Arbeitsplatzspezifische Regulierungspflichten	192
1.3 Zusammenfassung.....	193
2. Umsetzung im Schweizer Recht.....	194
2.1 Überblick über die gesetzlich regulierten Aktivitäten.....	194
a) Übersicht	194
b) Anwendungsbereiche von ArG und UVG	197
c) Schutznormen der Arbeitssicherheit	198

2.2	Aufsicht, Kontrolle und Durchsetzung	201
a)	Informelles Verwaltungshandeln.....	201
b)	Zivilrechtliche Behelfe.....	202
c)	Plan- und Betriebsbewilligungspflichten nach ArG.....	204
d)	Inspektion und verwaltungsrechtlicher Zwang.....	204
e)	Strafrechtliche Aspekte	206
2.3	Wirksamkeit der Kontrollpraxis und Kontrollfrequenz in der Schweiz im Vergleich zu anderen Konventionsstaaten	208
a)	Gemeldete tödliche und nichttödliche Arbeitsunfälle	208
b)	Kontrollkadenz der Arbeitsinspektorate	211
3.	Diskussion und Fazit	213
	Schutz der Persönlichkeit	217
I.	Rechtsprechung des EGMR.....	219
1.	Selbstbestimmung über das äussere Erscheinungsbild.....	219
2.	Schutz vor Diskriminierung.....	223
2.1	Im Allgemeinen.....	223
2.2	Diskriminierungsschutz am Arbeitsplatz	226
2.3	Ein allgemeines Diskriminierungsverbot am Arbeitsplatz?.....	230
3.	Schutz der Ehre.....	232
4.	Zusammenfassung	234
II.	Umsetzung in Schweizer Recht und Praxis.....	235
1.	Vor- und ausservertraglicher Persönlichkeits- und Diskriminierungsschutz.....	236
1.1	Schutz der Persönlichkeit.....	236
1.2	Diskriminierungsschutz nach Gleichstellungsgesetz.....	240
1.3	Flankierende Schutzwirkung des Datenschutzes	242
1.4	Schutz der Ehre	244
2.	Vertraglicher Persönlichkeitsschutz.....	246
2.1	Grenzen der Vertragsfreiheit und des Weisungsrechts.....	246
2.2	Schutz vor Diskriminierung.....	248
2.3	Schutz der Ehre	252
2.4	Diskussion und Fazit.....	254
a)	Äusseres Erscheinungsbild	254
b)	Schutz vor Diskriminierung.....	255
c)	Schutz der Ehre	258
	Schutz der Privatsphäre	261
I.	Rechtsprechung des EGMR.....	263
1.	Datenschutz und Schutz der Korrespondenz.....	263
2.	Videoüberwachung und Recht am eigenen Bild im Besonderen	270
3.	Zusammenfassung	273

II. Umsetzung in Schweizer Recht und Praxis.....	275
1. Datenschutz am Arbeitsplatz.....	275
1.1 Zivilrechtlicher Datenschutz.....	275
a) Grundsätze des Datenschutzes.....	275
b) Spezielle Rechte der Betroffenen.....	282
1.2 Öffentlich-rechtliche Durchsetzung des Datenschutzes.....	286
1.3 Strafrechtlicher Datenschutz.....	288
2. Zivilprozessuale Implikationen rechtswidrig beschaffter Beweise.....	292
3. Diskussion und Fazit	294
Schutz des Familienlebens.....	299
I. Rechtsprechung des EGMR.....	300
1. Familienleben im Allgemeinen.....	300
2. Elternurlaub	302
3. Zusammenfassung	304
II. Umsetzung in Schweizer Recht und Praxis.....	305
1. Familienleben	305
2. Elternurlaub	307
Schutz der Wohnung.....	309
Fazit und Handlungsempfehlungen	311
Ausblick	317