

Erwerbstätigkeit während den Ferien
Ich habe eine Kündigungsfrist von zwei Monaten und noch einen Monat Ferienanspruch. Ich möchte diese Ferien am Ende des Arbeitsverhältnisses beziehen. Wenn ich das Arbeitsverhältnis jetzt kündige, habe ich meinen letzten Arbeitstag am 31. Januar, unter Berücksichtigung der Ferien wäre es der 31. Dezember. Gerne würde ich auf den 1.1. eine neue Stelle antreten, bin mir aber nicht sicher, ob das Konsequenzen hat, falls dies der ehemalige Arbeitgeber erfährt.

Nach Art. 329d OR kann der Arbeitgeber die Bezahlung des Ferienlohnes verweigern oder bereits bezahlten zurückfordern, wenn der Arbeitnehmer während den Ferien entgeltliche Arbeit für einen Dritten leistet und dadurch die berechtigten Interessen des Arbeitgebers verletzt.

Ich gehe davon aus, dass Ihr gegenwärtiger Arbeitgeber Ihnen den Bezug der offenen Ferien ab dem 1. Januar einräumt. Tut er dies wegen zwingender betrieblicher Bedürfnisse nicht und hält er Sie somit berechtigterweise an, im Januar noch zur Arbeit zu erscheinen, hat er die Ferien auszubezahlen, und die Sache hat sich damit erledigt.

Ferien sollen der Erholung dienen. Dieser Zweck wird vereitelt, wenn jemand während den Ferien einer Erwerbstätigkeit nachgeht. Allerdings kann - und dies ist der springende Punkt - der Arbeitgeber den Ferienlohn nur verweigern, wenn durch die Erwerbstätigkeit seine berechtigten Interessen verletzt werden. Diese Voraussetzung ist nicht erfüllt, wenn der Arbeitnehmer gekündigt und die Stelle gewechselt hat. Unter diesem Aspekt können Sie daher ohne Rechtsnachteil anfangs Jahr in Ihrem neuen Wirkungskreis tätig werden.

Ebenfalls zu beachten ist aber das Verbot der Schwarzarbeit. Solche liegt vor, wenn der Arbeitnehmer während der Dauer des Arbeitsverhältnisses entgeltliche Arbeit für einen Dritten leistet, der in Konkurrenz zu seinem Arbeitgeber steht. Arbeiten Sie daher künftig in derselben Branche und im Einzugsgebiet des bisherigen Arbeitgebers, kann der Ferienlohn verweigert oder zurückgefordert werden.

Activité professionnelle pendant les vacances

J'ai un délai de congé de deux mois et encore droit à un mois de vacances. Je désire prendre ces vacances à la fin de mon contrat de travail. Si je donne mon congé ce jour, mon dernier jour de travail serait le 31 janvier, en prenant en compte les vacances, donc le 31 décembre. J'aimerais commencer mon nouveau travail le 1.1. Quelles seraient les conséquences si mon ancien employeur venait à l'apprendre.

L'art. 329d CO indique: "Si, pendant les vacances, le travailleur exécute un travail rémunéré pour un tiers au mépris des intérêts légitimes de l'employeur, celui-ci peut lui refuser le salaire afférent aux vacances ou en exiger le remboursement s'il l'a déjà versé".

Je pars du point de vue que votre employeur actuel accepte que vous preniez les vacances dues dès le 1^{er} janvier. S'il ne devait accepter cela en raison de besoins impératifs de l'entreprise et s'il vous impose de manière justifiée de travailler durant le mois de janvier, il est obligé de vous payer le mois de vacances et le cas est ainsi liquidé.

Les vacances doivent servir au repos. Ce but n'est pas respecté lorsque quelqu'un exerce une activité professionnelle pendant les vacances. En revanche – et ceci est le point déterminant – l'employeur ne peut refuser de payer le salaire pour les vacances que si l'activité professionnelle a blessé les intérêts de son entreprise. Cette condition n'est en revanche pas remplie lorsque l'employé a donné son congé et change de poste de travail. Sous cet aspect, vous pouvez donc, sans préjudice légal, commencer à travailler dans votre nouvelle activité dès le 1^{er} janvier.

Il y a également lieu de respecter l'interdiction du travail au noir. Ceci est le cas lorsque l'employé fournit du travail rémunéré pour un tiers en concurrence avec son employeur pendant les rapports de travail. Si, à l'avenir, vous travaillez dans la même branche et dans le même secteur que votre précédent employeur, le salaire pour les vacances peut être refusé ou le remboursement peut en être exigé.

