

Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers

Wie ich erfahren habe, hat mein Arbeitgeber einen Konkursantrag gestellt. Der Lohn für November ist bereits nicht mehr gesichert. Ich habe per Ende Dezember gekündigt und werde eine Sicherstellung der Löhne für November und Dezember verlangen. Falls diese Sicherstellung nicht bis Mittwoch eintrifft, kann ich dann unschädlich für das Arbeitslosengeld kündigen?

Die fristlose Auflösung des Arbeitsverhältnisses wegen Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers nach Art. 337a OR setzt nicht voraus, dass der Arbeitgeber mit Lohnzahlungen bereits im Rückstand ist. Eine akute Lohngefährdung genügt. Davon kann ausgegangen werden, wenn die Firma die Bilanz deponiert (Konkursantrag gestellt) hat. Ein Begehren um Sicherstellung der Gehälter für November und Dezember ist daher gerechtfertigt.

Wer wegen Zahlungsunfähigkeit gestützt auf Art. 337a OR das Arbeitsverhältnis fristlos beenden möchte, muss dem Arbeitgeber eine angemessene Frist (3-5 Arbeitstage) zur Sicherstellung künftiger Löhne ansetzen. Gleichzeitig ist anzumerken, dass bei Ausbleiben der Sicherstellung die fristlose Kündigung des Arbeitsverhältnisses vorbehalten werde. Erfolgt die Sicherstellung nicht, muss eine fristlose Kündigung sofort nach Ablauf der Frist ausgesprochen werden. Beide Mitteilungen haben beweisbar zu erfolgen (eingeschrieben oder gegen Empfangsbestätigung). Der Arbeitnehmer kann sich am Tag der fristlosen Kündigung bei der Arbeitslosenversicherung (ALV) melden und hat grundsätzlich ab diesem Zeitpunkt Anspruch auf Leistungen. Ob dieses Vorgehen in Ihrem Fall Sinn macht, ist gleichwohl zu überlegen. Wenn die Firma die Bilanz deponiert hat, ist die Konkursöffnung rasch zu erwarten. Ist der Konkurs eröffnet, können die betroffenen Arbeitnehmer einen Antrag auf Ausrichtung von Insolvenzenschädigung (IE) stellen. Diese deckt offene Lohnforderungen für die letzten vier Monate bis zum Höchstbetrag des versicherten Lohnes (zurzeit Fr. 8'900.- pro Monat) ab. Die IE ist daher höher als das Taggeld der ALV. Sie wird jedoch nur für geleistete Arbeit erbracht.

Insolvabilité de l'employeur

Je viens d'apprendre que mon employeur a demandé la mise en faillite. Le salaire de novembre n'est pas assuré. J'ai donné mon congé pour fin décembre et je vais demander des sûretés pour les salaires de novembre et décembre. Si cette garantie ne devait pas me parvenir d'ici à mercredi, puis-je alors donner mon congé sans encourir de pénalité des indemnités de chômage?

La résiliation immédiate du contrat de travail en raison d'insolvabilité de l'employeur selon l'art. 337a CO n'est pas liée au fait que l'employeur est déjà en retard avec le paiement des salaires. Une sérieuse mise en danger des salaires est suffisante. Ce cas est donné lorsque l'entreprise a déposé le bilan (demandé la mise en faillite). Une réquisition de sûretés pour les salaires de novembre et de décembre est donc justifiée.

Celui qui, en se basant sur l'art. 337a CO, désire résilier immédiatement le contrat de travail pour insolvabilité doit fixer un délai raisonnable (3-5 jours ouvrables) à l'employeur pour fournir des sûretés pour les salaires futurs. En même temps, il y a lieu de mentionner qu'en cas d'absence de garanties, la résiliation immédiate du contrat de travail est réservée. Si l'employeur ne donne pas suite à cette demande, la résiliation immédiate doit être prononcée immédiatement à l'échéance du délai. Les deux communications nécessitent un justificatif (par recommandé ou contre accusé de réception). L'employé peut s'inscrire le jour de la résiliation immédiate auprès de la l'Assurance chômage (AC) et a en principe droit aux prestations à partir de cette date.

Il faut toutefois bien examiner si cette procédure est adaptée à votre cas. Si votre entreprise a déposé le bilan, l'ouverture de la faillite suivra rapidement. Si la faillite est ouverte, les employés concernés peuvent déposer une demande d'indemnisation en cas d'insolvabilité. Elle couvre les créances de salaire pour les quatre derniers mois jusqu'au montant maximum du salaire assuré (actuellement CHF 10'500.- par mois). L'indemnité en cas d'insolvabilité est donc plus élevée que les indemnités journalières de l'AC. Elle n'est en revanche fournie que pour du travail déjà effectué.

Kündigen Sie das Arbeitsverhältnis fristlos, können Sie zwar sofort Arbeitslosenentschädigung beziehen. Bei einer späteren Eröffnung des Konkurses haben Sie damit aber nichts gewonnen, sondern verlieren Geld. Bei bestehendem Arbeitsverhältnis im Zeitpunkt der Konkurseröffnung bestünde Anspruch auf die (höhere) IE für die bis dahin offenen Lohnforderungen. Für die Zeit zwischen der fristlosen Kündigung und der Konkurseröffnung müssten Sie sich mit der tieferen ALE begnügen.

Si vous résiliez immédiatement le contrat de travail, vous pouvez tout de suite toucher les indemnités de chômage. Si l'ouverture de la faillite est prononcée rapidement, vous ne gagnez pas, mais perdez de l'argent. S'il y a, au moment de l'ouverture de la faillite, des rapports de travail, il existe un droit à des indemnités en cas d'insolvabilité (plus élevées) pour les créances de salaire ouvertes à ce moment-là. Pour la période entre la résiliation immédiate et l'ouverture de la faillite, vous devriez vous contenter des indemnités de chômage plus basses.