

**22.3273**

**Postulat Marti Samira.  
Nach dem Grundsatzentscheid  
des Bundesgerichtes.  
24-Stunden-Betreuung  
durch Pendelmigrantinnen endlich  
dem Arbeitsgesetz unterstellen**

**Postulat Marti Samira.  
Arrêt de principe du Tribunal fédéral.  
Etendre enfin le champ d'application  
de la loi sur le travail  
à la prise en charge  
de personnes âgées 24 heures sur 24  
par des migrantes pendulaires**

---

**CHRONOLOGIE**NATIONALRAT/CONSEIL NATIONAL 20.09.23

---

**Marti Samira (S, BL):** Heute sind private Haushaltungen vom betrieblichen Geltungsbereich des Arbeitsgesetzes ausgenommen. Damit gelten für Hausangestellte weder die Arbeits- und Ruhezeitbestimmungen noch die Vorschriften zum Gesundheitsschutz. Das führt zu teilweise unhaltbaren Arbeitsbedingungen in der Betreuung insbesondere älterer pflegebedürftiger Personen in den eigenen vier Wänden, namentlich durch sogenannte Pendelmigrantinnen. Diese wohnen typischerweise bei der von ihnen zu betreuenden Person. Die Zuständigkeit besteht während 24 Stunden am Tag mit wenig Zeit zur freien Verfügung und zur Erholung.

Die Aufenthaltsdauer in der Schweiz wiederum beträgt zwei Wochen bis etwa drei Monate und wird durch mehr oder weniger lange Zeitabschnitte unterbrochen, in denen die Migrantin in ihr Heimatland zurückkehrt. Die Löhne für diese 24-Stunden-Betreuung liegen nach Bundesratsbericht zwischen 1500 und 3000 Franken plus Essen und Logis. Keine Weiterbildungsmöglichkeiten, natürlich immer nur temporäre, befristete Anstellungen, eine Kündigungsfrist von zwei bis sieben Tagen, eine Verfügbarkeit von beinahe 24 Stunden pro Tag, wenig Privatsphäre, soziale Isolation und eine starke psychische und physische Belastung – das sind jetzt nicht meine Behauptungen, sondern Ausschnitte aus den bundesrätlichen Feststellungen im Rahmen des Berichtes zum Postulat Schmid-Federer 12.3266. Insbesondere der Mangel an Erholungszeit und die Nachtarbeit werden in diesem Bericht als für die Betroffenen extrem belastend beschrieben.

Im Rahmen des Berichtes hat der Bundesrat sechs Handlungsoptionen aufgezeigt, um die Arbeitsbedingungen der Pendelmigrantinnen im Bereich der 24-Stunden-Betreuung zu verbessern. Eine davon ist die Unterstellung der Tätigkeiten unter das Arbeitsgesetz. In den Ausführungen dazu wird festgehalten, dass der Anwendungsbereich des Arbeitsgesetzes entweder im Grundsatz auf alle privaten Haushaltungen oder aber spezifisch nur auf die Betreuungsverhältnisse in privaten Haushaltungen ausgedehnt werden kann.

Mein Postulat verlangt nun dazu eine Auslegeordnung. Welche Optionen bestehen, um eben genau diese Betreuungsverhältnisse, und zwar nur die Betreuungsverhältnisse, in privaten Haushaltungen dem Arbeitsgesetz zu unterstellen? Es geht explizit nicht um andere Branchen, wie z. B. die Landwirtschaft.

Im Bundesratsbericht wurde übrigens auch explizit ausgeschlossen, dass es Sinn machen würde, zwischen Arbeitsverhältnissen, die durch Vermittlungs- oder Verleihagenturen entstanden sind, einerseits und solchen, die ohne entsprechende Dritte entstanden sind, andererseits zu unterscheiden. Der Bundesrat argumentierte damals, dass eine Beschränkung des Arbeitsgesetzes nur auf Vermittlungs- oder Verleihverhältnisse eine Ungleichbehandlung verschiedener, aber vergleichbarer Situationen mit sich bringen würde, die sehr schwierig zu vertreten wäre.





Mit dem neuesten Grundsatzentscheid des Bundesgerichtes in dieser Sache werden nun aber lediglich die Betreuungsverhältnisse, die durch eine Verleihagentur entstanden sind, dem Arbeitsgesetz unterstellt. Diese Ungleichbehandlung ist inhaltlich nicht zu rechtfertigen. Vor allem schafft sie ganz viele neue Möglichkeiten zum Missbrauch und zur Umgehung dieses Bundesgerichtsentscheides. Entsprechend dringlicher ist dieses Postulat geworden.

Damit bitte ich Sie, eine erste Auslegeordnung unter diesen veränderten Bedingungen möglich zu machen.

**Parmelin** Guy, conseiller fédéral: Depuis l'entrée en vigueur de la loi sur le travail (LTr), les ménages privés sont exclus du champ d'application de cette loi. A l'époque, le législateur avait en effet considéré que l'Etat ne devait pas intervenir dans les ménages, car les parties y nouaient une relation de confiance particulière.

Dans sa décision du 22 décembre 2021, le Tribunal fédéral a jugé que l'exception applicable aux ménages privés ne concernait pas les relations tripartites, comme celles qui relèvent de la location de services. En effet, dans ce cadre, la prestation de travail de l'employé de maison ne sert pas seulement à satisfaire les besoins privés de la personne qui fait appel à ces services, mais elle sert aussi à l'objectif commercial de l'entreprise qui l'emploie.

Il convient de rappeler que ce n'est pas parce que la loi sur le travail ne s'applique pas aux ménages privés qu'aucune règle ne leur est applicable. Un contrat-type de travail national (CTT) pour l'économie domestique prescrit un salaire minimum obligatoire dans cette branche. Les cantons doivent aussi édicter des conventions collectives de travail (CCT) qui règlent notamment la durée du travail et du repos dans ce secteur. Le SECO a mis à disposition des cantons un modèle afin qu'ils complètent leurs CCT pour les tâches d'assistance. A l'heure actuelle, la moitié des cantons l'ont repris.

Sur la base du rapport rédigé en exécution du postulat de la conseillère nationale Schmid-Federer 12.3266, "Soins aux personnes âgées. Encadrer la migration pendulaire", le Conseil fédéral a conclu que les raisons qui ont conduit le législateur à exclure les ménages privés de la loi sur le travail restent valables aujourd'hui.

Par ailleurs, la décision du Tribunal fédéral susmentionnée a fait évoluer la situation juridique des travailleurs occupés dans les ménages privés, dans les relations tripartites, dans le sens souhaité par l'auteure du postulat, pour ce groupe de travailleurs. Les personnes engagées par des entreprises intermédiaires, qui agissent comme locataires de services, tombent sous le champ d'application de la loi sur le travail.

Le SECO a d'ailleurs informé les autorités cantonales du travail que la loi sur le travail s'appliquait dorénavant dans ces situations et les a incitées à informer les entreprises concernées et, le cas échéant, à mener des contrôles. Il a donné le mandat d'examiner comment les conditions de travail des employés engagés pour des tâches d'assistance qui habitent dans le ménage des personnes âgées avaient changé depuis cette nouvelle jurisprudence. Les résultats seront disponibles à partir de 2024.

Le Conseil fédéral ne voit donc pas la nécessité d'établir un nouveau rapport et propose de rejeter le postulat.

**Präsident** (Candinas Martin, Präsident): Der Bundesrat beantragt die Ablehnung des Postulates.

#### *Abstimmung – Vote*

(namentlich – nominatif; 22.3273/27498)

Für Annahme des Postulates ... 101 Stimmen

Dagegen ... 87 Stimmen

(3 Enthaltungen)