

**Recht in privaten und öffentlichen Unternehmen**  
**Law for Private and Public Enterprises**

**Band / Volume 6**

**Johannes Sokoll**

# **Referenzen im Arbeitsrecht**



**DIKE**

---

# Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis	XV
Materialienverzeichnis	XXI
Abkürzungsverzeichnis	XXIII
Abbildungsverzeichnis	XXVII
<b>§ 1 Einleitung</b>	<b>1</b>
I. Problemstellung	1
II. Zielsetzung	2
III. Methodik	3
IV. Begriffsbestimmungen	4
A. Allgemeines	4
B. Begriffe	4
1. Arbeitszeugnis	4
2. Personendaten	4
3. Besonders schützenswerte Personendaten	5
4. Persönlichkeitsprofil	5
5. Datenbearbeitung bzw. «Bearbeiten»	6
V. Abgrenzungen	6
<b>§ 2 Theoretischer Teil</b>	<b>9</b>
I. Privatrechtliches Arbeitsverhältnis	9
A. Das Wesen der Referenzen	9
1. Grundlagen	9
a) Keine gesetzliche Regelung	9
b) GAV und NAV	9
c) Lehre und Rechtsprechung	10
d) Verwandte Auskunftformen: Referenzauskünfte und Empfehlungsschreiben Dritter	10
2. Referenzpflicht als Konkretisierung der Fürsorgepflicht der Arbeitgeberin	11
3. Referenz als mündliches Korrelat zum Arbeitszeugnis	12

4. Die Voraussetzung des Bestehens eines Arbeitsverhältnisses	14
B. Referenzpflichtige Personen	15
1. Arbeitgeberin	15
a) Allgemeines	15
b) Pflichtenadressatin beim Personalverleih	16
2. Sonderfragen	18
a) Die Referenzpflicht bei Konkurs der Arbeitgeberin	18
b) Die Referenzpflicht bei Betriebsübernahme	18
c) Referenzpflicht im Todesfall der Arbeitgeberin	19
C. Anspruchsberechtigte Personen	20
1. Arbeitnehmer	20
a) Allgemeines	20
b) Teilzeit- und kurzzeitig Beschäftigte	21
c) Leitende Angestellte	22
2. Einzelfälle	22
3. Arbeitnehmerähnliche Personen	23
D. Datenschutz und Referenzen	24
1. Rechtliche Grundlagen	24
2. Einfluss von Art. 328b OR	25
a) Erfordernis des Arbeitsplatzbezugs der Datenbearbeitungen	25
b) Streitfrage der Einwilligung in arbeitsplatzfremde Datenbearbeitungen	26
3. Erfordernis der Zustimmung des Arbeitnehmers	29
a) Allgemeines	29
b) Unternehmensinterne Referenzauskünfte	32
c) Inoffizielle Referenzauskünfte	32
4. Auskunftsrecht des Arbeitnehmers	33
5. Berichtigungsanspruch des Arbeitnehmers	33
6. Formeller Umgang mit erteilten und erhaltenen Referenzauskünften	34
a) Allgemeines	34
b) Pflicht zur Aufnahme ins Personaldossier	34
c) Vertraulichkeit der erlangten Informationen	35
E. Inhalt der Referenzauskunft	36
1. Allgemeines	36
2. Grundsätze	36
a) Grundsatz der Vollständigkeit	36

b)	Grundsatz der Wahrheit	38
c)	Grundsatz des Wohlwollens	39
d)	Grundsatz der Klarheit	39
e)	Grundsatz der Individualität	40
3.	Erkennen der Arbeitgeberin	40
a)	Allgemeines	40
b)	Einfluss des erteilten Arbeitszeugnisses	40
F.	Haftungsfragen	42
1.	Haftung der ehemaligen Arbeitgeberin gegenüber der auskunftersuchenden Arbeitgeberin	42
a)	Allgemeines	42
b)	Deliktshaftung	44
aa)	Schaden	44
bb)	Kausalität	45
cc)	Widerrechtlichkeit	45
dd)	Verschulden	47
c)	Vertrauenshaftung	48
aa)	Schaden, Kausalität und Verschulden	48
bb)	Rechtliche Sonderverbindung	49
cc)	Begründung schutzwürdigen Vertrauens	49
dd)	Treuwidrige Enttäuschung des Vertrauens	51
d)	Fazit	51
2.	Haftung der Arbeitgeberin gegenüber dem Arbeitnehmer	52
a)	Allgemeines	52
b)	Verweigerung der Referenzerteilung	52
c)	Erteilung unwahrer oder unvollständiger Auskünfte	54
aa)	Schadenersatzanspruch aus Vertrag	54
bb)	Schadenersatzanspruch aus unerlaubter Handlung	56
d)	Erteilung von Referenzen ohne Einwilligung des Arbeitnehmers	56
e)	Genugtuungsanspruch	57
3.	Persönliche Haftung von Hilfspersonen	57
4.	Haftung des Arbeitnehmers	58
5.	Haftung der auskunftersuchenden Arbeitgeberin	59
6.	Haftung im Personalverleih	59
a)	Verleiherin	59
b)	Entleiher	60
G.	Erlöschen des Anspruchs	60

1. Verjährung	60
2. Verwirkung	60
3. Verzicht	62
II. Öffentlich-rechtliches Anstellungsverhältnis	62
A. Die Voraussetzungen des Referenzanspruchs	62
B. Referenzpflichtige und anspruchsberechtigte Personen	64
C. Datenschutz	64
1. Allgemeines	64
2. Bundespersonal	65
a) Rechtliche Grundlagen	65
b) Zustimmungserfordernis des Arbeitnehmers	65
c) Erfordernis des Arbeitsplatzbezugs	67
3. Kantonspersonal	68
D. Inhalt und Umfang	69
E. Haftung	69
III. Sonderfragen	70
A. Öffentlichkeitsprinzip in der Verwaltung	70
B. FINMA	73
IV. Folgerungen aus dem theoretischer Teil	75
<b>§ 3 Praktischer Teil</b>	77
I. Einleitung	77
A. Untersuchungsziel	77
B. Untersuchungsgruppen	77
C. Datenerhebungsmethodik	77
D. Rücklauf	78
II. Resultate und Auswertung	79
A. Bedeutung von Referenzen innerhalb des Bewerbungsprozesses	79
B. Zustimmungserfordernis	80
C. Auskunftsrecht, Berichtigungsrecht	82
D. Formeller Umgang und Fragemethoden	82
E. Schwierigkeiten und Streitigkeiten in der Praxis	83
III. Folgerungen aus dem praktischen Teil	84

---

<b>§ 4 Zusammenfassung und Empfehlungen</b>	87
I. Zusammenfassung der Ergebnisse	87
II. Empfehlungen für die Praxis	88
<b>Anhänge</b>	91
Anhang 1: Checkliste zur Einholung von Referenzen	91
Anhang 2: Checkliste zur Erteilung von Referenzen	95
Anhang 3: Checkliste für den stellensuchenden Arbeitnehmer	97
Anhang 4: Begleitschreiben Umfrage	99
Anhang 5: Umfrage und Rohdaten	101
Anhang 6: Verzeichnis der Gesprächspartner	111
Anhang 7: Interviewleitfragen	113

---

# Abbildungsverzeichnis

Abbildung 1: Entscheidungshilfen.....	79
Abbildung 2: Einverständnis.....	81
Abbildung 3: Auskunftsperson.....	81
Abbildung 4: Auskunftsrecht.....	82
Abbildung 5: Formeller Umgang.....	82