

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

Band / Volume 21

Jens Niemeyer

Probearbeit aus arbeitsrechtlicher Sicht

Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis	XIII
Materialienverzeichnis	XVII
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Abbildungsverzeichnis	XXV

§ 1 Einleitung	1
I. Problemstellung	1
II. Zielsetzung	2
III. Methodik	2
IV. Begriffsbestimmungen	3
A. Arbeit auf Probe	3
B. Schnuppertag	3
C. Schnupperlehre	4
D. Stellensuchender	4
E. Innominatvertrag	4
V. Abgrenzungen	5
§ 2 Theoretischer Teil	7
I. Abgrenzungen zu anderen Rechtsverhältnissen und zur Probezeit	7
A. Einleitung	7
B. Massgebliche Umstände für die Abgrenzungen	7
1. Bezeichnung der Vereinbarung	7
2. Beweislast	8
C. Abgrenzungen zu anderen Rechtsverhältnissen	8
1. Gratis- oder Freiwilligenarbeit	8
2. Praktikum und Volontariat	9
3. Schnupperlehre	9
4. Aushilfsarbeit	10
D. Abgrenzung zur Probezeit	10
II. Statusfeststellung der infrage kommenden Rechtsverhältnisse	11
A. Einführung	11
B. Arbeit auf Probe	12
1. Arbeitsverhältnis	12
2. Befristung des Arbeitsverhältnisses	13
C. Unentgeltliche Arbeit auf Probe	17
1. Einführung	17

2.	Auftrag	17
3.	Innominatvertrag	17
4.	Stellungnahme	18
D.	Schnuppern – Tätigkeiten ohne vertragliche Arbeitspflicht	18
1.	Einführung	18
2.	Grundsätzliche Zulässigkeit	18
3.	Rechtsnatur	19
III.	Pflichten des Bewerbers	21
A.	Weisungsbefolgungspflicht	21
B.	Sorgfalts- und Treuepflicht	21
1.	Sorgfaltspflicht	21
2.	Treuepflicht	22
IV.	Pflichten des Arbeitgebers	24
A.	Lohnzahlungspflicht	24
1.	Allgemein	24
2.	Fehlen einer Vergütungsvereinbarung	25
3.	Verbindlicher Mindestlohn	27
4.	Grenzen einer Lohnvereinbarung nach Obligationenrecht	28
B.	Fürsorgepflicht	30
V.	Haftung	32
A.	Haftung des Bewerbers	32
1.	Vertragshaftung	32
2.	Ausservertragliche Haftung	33
B.	Haftung des Arbeitgebers	33
1.	Vertragshaftung	33
2.	Haftung aufgrund missbräuchlicher Vertragsverhandlung	34
3.	Ausservertragliche Haftung	36
C.	Anspruchskonkurrenz	36
VI.	Zeugnis	37
VII.	Migrationsrechtliche Probleme	37
A.	Berechtigung zur Erwerbstätigkeit	37
B.	Einfluss auf den Arbeitsmarkt	39
VIII.	Sozialversicherungsrechtliche Probleme	40
A.	Einführung	40
B.	AHV, IV, EO	40
C.	Berufliche Vorsorge	42
D.	Unfallversicherung	42
E.	Arbeitslosenversicherung	45
IX.	Folgerungen aus dem theoretischen Teil	46

§ 3 Praktischer Teil	49
I. Einleitung	49
A. Untersuchungsziel	49
B. Selektionskriterien und Aufteilung der Untersuchungsgruppen	49
C. Datenerhebungsmethodik	50
D. Untersuchungsgrenzen	51
E. Rücklaufquote	51
II. Auswertung der quantitativen und qualitativen Umfrage	51
A. Relevanz von Probearbeit	51
B. Definition und Merkmale der Probearbeit	53
C. Der Probearbeitsvertrag	53
1. Form des Vertrages	53
2. Vertragsdauer	54
3. Vergütung	55
D. Missbrauch und arbeitsrechtliche Streitigkeit	57
E. Arbeitsvermittlung und Eigeninitiative	58
F. Ausländer	58
G. Sozialversicherung	59
H. Bewerber	60
III. Folgerungen aus dem praktischen Teil	61
§ 4 Zusammenfassung und Empfehlungen	63
I. Zusammenfassung der Ergebnisse	63
II. Empfehlungen für die Praxis	64
Anhang	66
Anhang 1: Musterverträge	66
Anhang 2: Merkblatt Schnuppern	70
Anhang 3: Begleitschreiben Umfrage	73
Anhang 4: Umfrage Rohdaten	74
Anhang 5: Verzeichnis der Gesprächspartner	80
Anhang 6: Interview Leitfragen	81

Abbildungsverzeichnis

Abb. 1: Die Träger der Unfallversicherung	43
Abb. 2: Unterschiedliche Branchen	49
Abb. 3: Obligatorium des Bewerbungsverfahrens	52
Abb. 4: Kenntnis bzgl. Unterschied von Arbeit auf Probe und Schnuppern	53
Abb. 5: Vergütung	55
Abb. 6: Information bzgl. Vergütung	56
Abb. 7: Staatsangehörigkeit	59
Abb. 8: Information bzgl. Haftungs-, Sozialversicherungs- und Lohnfragen	60