

# Inhaltsverzeichnis

Einleitung .....	15
A. Empirische Untersuchungen und Umfragen .....	19
I. Projektbericht des Hochschul-Informations-Systems (HIS): Generation Praktikum – Mythos oder Massenphänomen? .....	20
1. Verbreitung .....	20
2. Motive .....	21
3. Qualität .....	21
4. Vergütung .....	21
5. Nutzen .....	22
II. „Generation Praktikum“ – Eine Studie des Arbeitsbereichs Absolventenforschung der FU Berlin .....	23
III. Forschungsvorhaben „Was ist gute Arbeit?“ der Bundesanstalt für Arbeitsschutz und Arbeitsmedizin (BAuA) .....	25
IV. Absolventenbefragung „FOLLOW ME: Was kommt nach der Uni?“ der Universität Kassel (Jahrgang 2007) .....	26
V. Die Umfrage des DIHK .....	27
VI. Ergebnis .....	28
B. Lösung durch freiwillige Initiativen .....	31
I. Initiative „Fair Company“ .....	31
II. Initiative der DGB-Jugend .....	32
III. Verein „Fair Work“ .....	32
IV. Einflussmöglichkeiten der Hochschulen und Arbeitgeber .....	33
C. Rechtspolitische Diskussion .....	35
I. Praktikantenpraxis als Vorbild .....	36
1. Praktikanten bei der Bundesregierung .....	36
2. Praktikanten im Bundestag .....	38
3. Zusammenfassung .....	39
II. Vorschläge und Initiativen der Bundesregierung, Parteien und Sozialpartner .....	40
1. Referententwurf des Bundesministeriums für Arbeit und Soziales .....	40

a. Gesetzliche Klarstellung von Praktika .....	40
b. Beweiserleichterung für Scheinpraktikanten .....	40
c. Verzicht auf Ausschlussfristen .....	41
2. Position des Ministeriums für Bildung und Forschung .....	41
a. Klarstellung im Berufsbildungsgesetz (BBiG) .....	41
b. Einführung eines Schriftformerfordernisses für Praktikantenverträge .....	41
c. Weitergehende Maßnahmen .....	41
d. Scheitern der Vorschläge .....	41
3. Positionen der Fraktionen .....	43
a. Position der SPD-Bundestagsfraktion .....	43
aa. Gesetzliche Abgrenzung von Praktikums- und Arbeitsverhältnissen .....	43
bb. Vergütungsanspruch .....	43
cc. Erleichterte Durchsetzung von Vergütungsansprüchen .....	44
dd. Schriftform für Praktikantenverträge .....	44
ee. Keine Ausschlussfristen bei Missbrauch .....	44
b. Antrag der FDP-Bundestagsfraktion: „Orientierung und verbesserte Berufsperspektiven durch Praktika schaffen“ .....	44
c. Antrag der Bundestagsfraktion Bündnis 90/Die Grünen: „Perspektiven für die Generation Praktikum schaffen“ .....	45
d. Gesetzentwurf DIE LINKE .....	45
4. Gewerkschaften und Arbeitgeber .....	46
III. Zusammenfassung .....	47
 D. Der rechtliche Status von Praktikanten .....	49
I. Das Praktikantenverhältnis .....	49
1. Gesetzliche Entwicklung und Begriffsbestimmung .....	49
a. Definition .....	49
b. Die Regelungen des Berufsbildungsgesetzes .....	50
aa. Die Regelung des § 26 BBiG .....	51
bb. Voraussetzungen .....	52
(1) Anderes Vertragsverhältnis .....	52
(2) Kein Arbeitsverhältnis .....	52
(3) Keine Berufsausbildung i.S.d. BBiG .....	53
(4) Rechtsfolge .....	53
(5) Weiterarbeit .....	54
c. Die Geltung von arbeitsrechtlichen Regelungen außerhalb des BBiG .....	55
2. Begründung und Inhalt eines Praktikantenverhältnisses .....	56

a. Vertrag .....	56
b. Rechte und Pflichten .....	56
c. Dauer und Beendigung der Praktikantenzeit .....	57
II. Status .....	58
III. Begriffsbestimmungen und Abgrenzungen zu ähnlichen Vertragsverhältnissen .....	61
1. Berufsausbildungsverhältnis .....	61
2. Volontariat .....	62
a. Definition .....	62
b. Rechte und Pflichten .....	64
c. Entgelt .....	65
d. Status .....	66
e. Die Unterscheidung „echtes“ oder „unechtes“ Volontariatsverhältnis .....	67
f. Abgrenzung von Volontärverhältnis und Arbeitsverhältnis .....	68
aa. Entscheidung des LAG Thüringen vom 6.6.1996 .....	69
bb. Entscheidung des BAG vom 1.12.2004 .....	72
g. Abgrenzung zum Praktikum .....	72
3. Trainee .....	74
4. Hospitant .....	75
5. Probearbeitsverhältnis .....	76
6. Einfühlungsverhältnis .....	77
7. Aushilfsarbeitsverhältnis .....	78
8. Anlernverhältnis .....	79
9. Umschulung und Fortbildung .....	80
10. Werkstudenten .....	81
IV. Formen des Praktikums .....	81
1. Schülerpraktikum .....	81
2. Praktikum vor der Berufsausbildung .....	82
3. Praktikum nach der Berufsausbildung .....	83
4. Praktikum während des Studiums .....	84
a. Pflichtpraktikum .....	84
b. Freiwilliges Praktikum .....	85
c. Gleichbehandlung von Pflichtpraktika und freiwilligen Praktika .....	86
5. „Praktikanten“ mit abgeschlossenem Studium .....	88
a. Abgrenzung von Praktikantenverhältnis und Arbeitsverhältnis .....	90
aa. Abgrenzung anhand der Vertragsurkunde .....	93

bb. Abgrenzung anhand der tatsächlichen Umstände des Vertragsverhältnisses .....	94
(1) Arbeitspflicht .....	96
(2) Unselbständigkeit und persönliche Abhängigkeit .....	96
(3) Subjektive Zweckbestimmung .....	97
cc. Objektives Erscheinungsbild .....	98
(1) Art und Dauer der Tätigkeit .....	98
(2) Eigenverantwortung und Weisungsrecht .....	98
(3) Vergleich mit anderen Arbeitnehmern .....	99
(4) Ausbildungs- und Erkenntnisstand .....	99
(5) Verwertung des Arbeitsergebnisses .....	100
(6) Mehrarbeit .....	101
(7) Dauerhafte Besetzung einer Praktikantenstelle .....	101
(8) Vertragsverlängerung .....	101
b. Gesamtbetrachtung .....	102
6. Zusammenfassung .....	102
 E. Die „angemessene“ Ausbildungsvergütung nach § 17 I 1 BBiG .....	105
I. Rechtspraxis .....	105
1. Praktikanten in Wirtschaft und Medien .....	105
2. Praktikanten in den obersten Bundesbehörden .....	107
3. Zusammenfassung .....	109
II. Angemessene Vergütung für Auszubildende .....	109
III. Angemessene Vergütung für Praktikanten .....	112
1. Angemessene Vergütung von Pflichtpraktikum und freiwilligem Praktikum .....	114
2. Angemessene Vergütung im Rahmen der Arbeitsförderung .....	117
 F. Gerichtliche Kontrolle von Vergütungsvereinbarungen von Praktikanten .....	121
I. Strafrechtlicher Schutz .....	121
1. Wucher gemäß § 291 StGB (§ 302a I 1 Nr. 3 StGB a.F.) .....	121
a. Voraussetzungen .....	121
b. Die Entscheidung des BGH vom 22. April 1997 .....	121
2. Betrug gemäß § 263 StGB .....	123
II. Zivilrechtlicher Schutz .....	123
1. Gerichtliche Kontrolle von Vergütungsabreden im Arbeitsrecht ...	123
2. Sittenwidrigkeitskontrolle nach § 138 BGB .....	125
a. Voraussetzungen des § 138 Abs. 2 BGB (Lohnwucher) .....	125
aa. Die Grundsatzentscheidung des BAG vom 22.4.2009 .....	126

(1) Der Zeitpunkt der Sittenwidrigkeit .....	126
(2) Auffälliges Missverhältnis zwischen Arbeitsleistung und Vergütung .....	127
(3) Richtwert .....	127
(4) Vergleichsmaßstab .....	130
(5) Einzelfallgerechtigkeit .....	133
bb. Die Umstezung des BAG-Urteils durch die Instanzengerichte .....	133
cc. Zusammenfassung .....	137
b. Ausbeutungstatbestand (§ 138 Abs. 2 BGB) .....	137
aa. Ausbeutung einer Zwangslage .....	138
(1) Zwangslage von Praktikanten vor Abschluss eines Berufsausbildungsvertrages .....	140
(2) Zwangslage von Praktikanten nach Abschluss einer Berufsausbildung .....	141
(3) Zwangslage von Praktikanten nach Abschluss eines Hochschulstudiums .....	142
bb. Unerfahrenheit bei Praktikanten .....	144
c. Voraussetzungen des § 138 Abs. 1 (wucherähnliches Geschäft) .....	145
aa. Auffälliges Missverhältnis und verwerfliche Gesinnung ...	145
bb. Verstoß gegen § 12 Abs. 2 Ziff. 1 BBiG .....	146
cc. Subjektiv: Verwerfliche Gesinnung (§ 138 I BGB) .....	147
dd. Entscheidung des ArbG Berlin .....	150
d. Zwischenergebnis .....	151
3. Nichtigkeitskontrolle .....	152
4. Rechtliche Konsequenzen .....	152
a. Anspruch auf angemessene Vergütung gem. § 612 II BGB ....	152
b. Schadensersatzansprüche .....	155
c. Konkurrenzverhältnis der Wuchervorschriften .....	156
d. Prozessuale Folgen .....	157
5. Inhaltskontrolle .....	159
a. AGB-Kontrolle von Vergütungsabreden .....	159
aa. AGB-Kontrolle bei „echten Praktikanten“ .....	159
bb. AGB-Kontrolle bei „Scheinpraktikanten“ .....	160
b. Kontrolle bei strukturellen Störungen der Vertragsparität .....	164
III. Anspruch aus arbeitsrechtlichem Gleichbehandlungsgrundsatz .....	165
IV. Anspruch aus Art. 4 der Europäischen Sozialcharta (ESC) .....	166

G. Kollektivvertragliche Regelungsmöglichkeiten .....	167
I. Praktikanten in der Tarifvertragspraxis .....	167
II. Regelung durch die Tarifpartner .....	168
III. Möglichkeiten des Betriebsrats .....	169
IV. Ergebnis .....	171
H. Neue Gesetze zur Ausweitung des Mindestlohnes .....	173
I. Die Auswirkungen eines Mindestlohnes auf Praktikantenverhältnisse .....	173
1. Ausweitung des AEntG auf weitere Branchen .....	173
2. Einheitlicher gesetzlicher Mindestlohn .....	174
3. Tarifproportionaler Mindestlohn .....	175
II. MiArbG als Grundlage für einen gesetzlichen Mindestlohn .....	175
III. Kodifizierung einer Sittenwidrigkeitsgrenze und ihre Auswirkungen .....	176
I. Notwendigkeit einer Neuregelung? .....	179
I. Verfassungsrechtliche Pflicht zum Handeln .....	179
II. Politische Pflicht zum Handeln .....	182
III. Gesetzliche Regelung von Praktikantenverhältnissen .....	182
1. Diskussion inhaltlicher Regelungsmöglichkeiten .....	182
a. Gesetzliches Verbot von Praktika nach dem Studium .....	182
b. Zeitliche Begrenzung von Praktika .....	184
c. Mindestlohn für Praktikanten .....	185
d. Definition .....	186
e. Abgrenzung von Arbeits- und Praktikantenverhältnis .....	188
f. Gleichbehandlung von Pflichtpraktikum und freiwilligem Praktikum .....	189
g. Kurzpraktika .....	190
h. Schriftform für Praktikantenverträge .....	191
i. Beweislast .....	192
j. Ausschlussfristen .....	196
2. Klarstellung im BGB oder BBiG? .....	197
3. Eckpunkte für einen Regelungsvorschlag .....	198
a. Praktikanten, Volontäre und vergleichbare Vertragsverhältnisse .....	198
b. Abgrenzung Praktikum und Arbeitsverhältnis .....	198
c. Gleichstellung von freiwilligen Praktika und Pflichtpraktika ..	199
d. Schriftform .....	199
e. Beweislast .....	200

f. Ausschlussfristen .....	200
g. Gesetzliche Verankerung .....	200
J. Zusammenfassung der Ergebnisse in Thesen .....	201
Literaturverzeichnis .....	205