

# Inhalt

<b>Einleitung</b> .....	<b>1</b>
<b>1. Teil: Praktikum: Empirie, rechtspolitische Diskussion und Praktikumsarten</b> .....	<b>5</b>
A. Empirie .....	5
I. Ausgewählte Studien .....	5
II. Ausgewertete Personengruppen und Dauer der Praktika .....	6
III. Vergütung von Praktika .....	7
IV. Lernzweck und Bedarf .....	8
V. Tabelle: Übersicht Studien .....	9
B. Rechtspolitische Diskussion .....	11
I. Petitionen .....	11
II. Anträge .....	12
1. Antrag Fraktion DIE LINKE vom 08.11.2006, Antrag Fraktion BÜNDNIS 90/DIE GRÜNEN im November 2006 .....	12
2. Antrag Fraktion SPD im Oktober 2010 .....	13
3. Antrag Fraktion BÜNDNIS 90/DIE GRÜNEN vom 01.12.2010 ....	14
4. Antrag Fraktion DIE LINKE im Dezember 2010 .....	14
5. Weitere Anträge und Vorhaben .....	15
III. Zusammenfassung .....	16
C. Praktikumsarten .....	17
I. Betriebspraktikum .....	17
II. Praktika vor oder während des Studiums .....	17
1. Vor-Praktika .....	18
2. Zwischen-Praktika .....	18
III. Praktika nach einer abgeschlossenen Berufs- oder Hochschulausbildung, ohne Abschluss und Nach-Praktika .....	18
<b>2. Teil: Rechtliche Einordnung des Praktikumsverhältnisses</b> .....	<b>21</b>
A. Praktikumsverhältnisse als „andere Vertragsverhältnisse“ im Sinne des § 26 BBiG .....	22
I. Rechtsnatur des Berufsausbildungsverhältnisses .....	24

1.	Meinungsstand .....	24
2.	Stellungnahme.....	25
II.	Zusammenfassung.....	28
B.	Rechtsnatur des Praktikumsverhältnisses .....	29
C.	Grenzfälle zum Arbeitsverhältnis .....	29
I.	Abgrenzungen durch das Schrifttum und die Rechtsprechung .....	29
1.	Entscheidung des BAG zur Orchesterpraktikantin 13.03.2003 .....	30
2.	Entscheidungen der Instanzgerichte bzgl. der Abgrenzung von Praktikums- und Arbeitsverhältnis .....	31
3.	Stellungnahme.....	35
II.	Statusfeststellung anhand einzelner Abgrenzungskriterien .....	36
1.	Abgrenzung anhand des Inhalts der Praktikumsvereinbarung .....	36
a.	Inhalt und Umfang der Leistungspflicht.....	37
b.	Weitere Kriterien für eine Abgrenzung .....	39
2.	Abgrenzung aufgrund der tatsächlich erbrachten Leistungen .....	40
a.	Anhaltspunkte für das Vorliegen eines Arbeitsverhältnisses .....	41
aa.	Art und Dauer der Tätigkeit.....	41
(1)	Art der Tätigkeit.....	42
(2)	Dauer des Rechtsverhältnisses.....	43
bb.	Umfang der Ausbildung durch den Ausbildenden .....	44
cc.	Bisheriger Ausbildungs- und Kenntnisstand .....	45
dd.	Verwertung der Arbeitsergebnisse des Praktikanten.....	47
ee.	Vergütung des Praktikanten.....	47
ff.	Weitere Hinweise für ein Arbeitsverhältnis .....	48
b.	Zusammenfassung.....	49
D.	Ähnliche Vertragsverhältnisse .....	51
I.	Berufsausbildungsverhältnis .....	51
II.	Volontariat .....	52
1.	Definition .....	52
a.	Definition der Rechtsprechung .....	54
b.	Definition der Rechtsliteratur .....	55
2.	Das Vertragsverhältnis.....	57

3. Entgelt .....	57
4. Status des Volontärverhältnisses.....	58
5. Echtes oder unechtes Volontärverhältnis.....	59
6. Abgrenzungen des Volontariats.....	60
a. Zum Arbeitsverhältnis .....	60
b. Zum Praktikantenverhältnis.....	61
aa. Einführung des MiLoG.....	61
bb. Herleitung aus dem BBiG.....	62
cc. Zweck und Dauer der Vertragsverhältnisse.....	63
dd. Stellungnahme.....	64
III. Anlernverhältnis.....	65
IV. Einfühlungsverhältnisse.....	66
V. Hospitanz .....	68
VI. Trainee.....	70
VII. Werkstudenten .....	72
VIII. Fortbildungsverhältnis .....	72
IX. Umschulungsverhältnis.....	74
X. Zusammenfassung.....	76
<b>3. Teil: Sozialversicherungsrechtliche Einordnung von Praktika .....</b>	<b>77</b>
A. Sozialversicherungsrecht: Grundgedanke und Gesetzgebung.....	77
B. Sozialversicherungs- und Beitragspflicht .....	80
I. Ausgangspunkt: Abhängig Beschäftigte § 7 SGB IV.....	80
1. Kategorisierung nach BSG: Weisungsgebundenheit/persönliche Abhängigkeit.....	81
2. Meinungsstand zum Merkmal der abhängigen Beschäftigung.....	82
a. Kritik in der Literatur.....	82
b. Entscheidung des BVerfG zur Bestimmtheit von § 7 SGB IV.....	82
3. Zusammenfassung.....	83
4. Einbeziehung von Praktikanten gem. § 7 Abs. 2 SGB IV.....	84
a. Betriebspraktika .....	87
b. Hochschulpraktika .....	87

II.	Exkurs: Das Werkstudentenprivileg .....	88
1.	Das Werkstudentenprivileg im Allgemeinen.....	88
2.	Voraussetzungen für die Versicherungsfreiheit als Werkstudent.....	89
3.	Anwendbarkeit auf Praktikanten.....	91
III.	Einteilung der Praktikumsverhältnisse in die Versicherungspflicht der einzelnen Sozialversicherungszweige nebst Arbeitslosenversicherung.....	92
1.	Kranken- und Pflegeversicherung .....	93
a.	Betriebs- bzw. Schülerpraktikum .....	94
b.	Studentische Praktika.....	95
aa.	Anknüpfung: § 20 Abs. 1 Satz 2 Nr. 10 SGB XI .....	96
	(1) Ohne Arbeitsentgelt .....	96
	(2) In Studien- oder Prüfungsordnungen vorgeschriebene berufspraktische Tätigkeit .....	97
bb.	Fehlende Legaldefinition in § 5 Abs. 1 Nr. 10 SGB V .....	98
cc.	Vor- und Nachpraktika .....	101
	(1) Entgeltliche vorgeschriebene Vor- und Nachpraktika.....	102
	(2) Unentgeltliche vorgeschriebene Vor- und Nachpraktika .....	103
	(3) Entgeltliche freiwillige Vor- und Nachpraktika .....	104
	(4) Unentgeltliche freiwillige Vor- und Nachpraktika.....	105
dd.	Zwischenpraktika.....	106
	(1) Entgeltlich und vorgeschrieben .....	106
	(2) Unentgeltlich und vorgeschrieben .....	107
	(3) Entgeltlich und freiwillig.....	108
	(4) Unentgeltlich und freiwillig.....	108
c.	Praktika nach Berufsausbildung oder Hochschulstudium .....	109
2.	Rentenversicherung.....	110
a.	Betriebs- bzw. Schülerpraktikum .....	113
b.	Studentische Praktika.....	113
aa.	Vor- und Nachpraktika .....	115
bb.	Zwischenpraktika.....	117
c.	Praktika nach Berufsausbildung oder Hochschulstudium .....	118

3.	Arbeitslosenversicherung.....	119
a.	Betriebs- bzw. Schülerpraktikum .....	119
b.	Studentische Praktika.....	120
aa.	Vor- und Nachpraktika .....	121
bb.	Zwischenpraktika.....	122
c.	Praktika nach Berufsausbildung oder Hochschulstudium .....	123
4.	Gesetzliche Unfallversicherung.....	123
a.	Betriebs- bzw. Schülerpraktikum .....	126
b.	Studentische Praktika.....	127
c.	Praktika nach Berufsausbildung oder Hochschulstudium .....	128
5.	Tabelle: Sozialversicherungspflicht von Praktikanten in den einzelnen Sozialversicherungszweigen einschließlich Arbeitslosenversicherung.....	129
6.	Gesetzesänderung in Bezug auf Praktikanten im SGB IV .....	131
IV.	Auswirkungen der jeweiligen Praktikumsverhältnisse auf die Beitragspflicht und die Beitragstragung .....	132
1.	Praktikumsverhältnis stellt sich als echtes Beschäftigungs- verhältnis oder als „Berufsausbildung“ dar .....	132
2.	Sonstige Fälle.....	136
a.	Studenten.....	136
b.	Werkstudenten .....	137
3.	Beitragspflicht, -bemessung und -tragung von beschäftigten Praktikanten .....	137
a.	Betriebs- bzw. Schülerpraktikum .....	138
b.	Studentische Praktika.....	139
aa.	Vor- und Nachpraktika .....	139
bb.	Zwischenpraktika.....	141
c.	Praktika nach Berufsausbildung oder Hochschulstudium .....	143
V.	Auswirkungen der Sozialversicherungs- und Beitragspflicht auf Scheinpraktika.....	143
1.	Nachforderung der Beiträge durch die Sozialversicherungsträger.	144
2.	Lösungsvorschläge für den Umgang mit der Beitragspflicht.....	145

VI.	Sozialrechtliche Auswirkungen von Lohnwucher bei Scheinpraktikanten.....	146
C.	Leistungen für Praktikumszeiten in der Sozialversicherung .....	147
I.	Arbeitsförderung im Rahmen des SGB III .....	147
II.	Leistung zur Teilhabe am Arbeitsleben SGB IX.....	150
D.	Zusammenfassung.....	150
<b>4. Teil:</b>	<b>Arbeitsrechtsschutz für Praktikanten .....</b>	<b>153</b>
A.	Regelungen im BGB .....	153
I.	Vergütung nach den allgemeinen Regeln §§ 611, 611a, 612 BGB.....	153
II.	Weitere anwendbare Vorschriften .....	154
B.	Einordnung in das BBiG .....	154
I.	„Andere Vertragsverhältnisse“ im Sinne von § 26 BBiG .....	154
1.	Keine Vereinbarung eines Arbeitsverhältnisses .....	155
2.	Einstellung .....	156
3.	Anderes Vertragsverhältnis/Vermittlung beruflicher Fertigkeiten, Kenntnisse, Fähigkeiten oder Erfahrungen .....	157
4.	Keine Berufsausbildung i. S. d. BBiG .....	158
5.	Keine Umschulung oder Fortbildung .....	159
6.	Kurzfristigkeit .....	160
7.	Form.....	161
8.	Rechtsfolge von § 26 BBiG .....	161
II.	Sonderfall: Einordnung von Betriebs- und Hochschulpraktika unter § 26 BBiG .....	162
1.	Betriebspraktika .....	162
2.	Hochschulpraktika .....	163
a.	Vor-Praktika.....	163
b.	Zwischen-Praktika .....	164
c.	Nach-Praktika .....	167
3.	Praktika von Hochschulabsolventen .....	168
III.	Vergütung von Praktikanten nach dem BBiG .....	170
1.	Angemessenheit der Vergütung nach § 17 Abs. 1 Satz 1 BBiG ....	170

2.	Maßstab für eine angemessene Vergütung .....	173
a.	Ermittlung einer Untergrenze der Vergütung .....	174
b.	Zwischenergebnis .....	176
3.	Gesamtbetrachtung der angemessenen Vergütung nach § 17 BBiG .....	177
IV.	Anwendung weiterer Vorschriften des BBiG auf Praktikanten .....	178
1.	Vertragsniederschrift.....	178
2.	Nichtige Vereinbarungen im Sinne von §§ 26, 12 BBiG .....	178
3.	Freistellungs- und Zeugnisanspruch im Sinne von §§ 15, 16 BBiG .....	181
4.	Weitere anwendbare Vorschriften .....	182
C.	Vergütung von Praktikanten nach dem MiLoG.....	183
I.	Legaldefinition Praktikanten nach § 22 Abs. 1 Satz 3 MiLoG .....	184
II.	Gesetzlicher Mindestlohn für Praktikanten nach dem MiLoG.....	186
III.	Ausnahmen vom gesetzlichen Mindestlohn im Sinne des MiLoG.....	186
1.	Ausnahme nach § 22 Abs. 1 Satz 2 Halbs. 2 Nr. 1 MiLoG.....	187
2.	Ausnahme nach § 22 Abs. 1 Satz 2 Halbs. 2 Nr. 2 MiLoG.....	188
3.	Ausnahme nach § 22 Abs. 1 Satz 2 Halbs. 2 Nr. 3 MiLoG.....	192
IV.	Zusammenfassung und Rechtsfolge .....	194
D.	Anwendbarkeit weiterer arbeitsrechtlicher Gesetze auf Praktikanten.....	196
I.	Betriebsverfassungsrecht .....	197
1.	Praktikanten als Arbeitnehmer im Sinne von § 5 BetrVG .....	198
2.	Weiterbeschäftigungsanspruch nach § 78a BetrVG .....	199
a.	Berufsausbildungsverhältnis und Auszubildende.....	199
b.	Praktikumsverhältnisse im Sinne von § 26 BBiG .....	200
3.	Weitere anwendbare Vorschriften aus dem BetrVG .....	202
4.	Zusammenfassung.....	202
II.	Anwendbarkeit des KSchG.....	203
1.	Kündigungsschutz im Rahmen des KSchG .....	203
2.	Praktikum und anschließendes Arbeitsverhältnis im KSchG.....	204
3.	Berechnung der Kündigungsfrist nach § 622 Abs. 2 BGB.....	206

III.	Praktikumszeiten und Befristungsschutz im Arbeitsverhältnis nach dem TzBfG .....	207
IV.	Praktikanten im EFZG, insbesondere die Wartezeit nach § 3 Abs. 3 EFZG .....	209
V.	Praktikum im BUrlG, insbesondere die Wartezeit in § 4 BUrlG ...	211
VI.	Tarifrechtliche Behandlung von Praktikanten .....	212
VII.	Weitere anwendbare Gesetze .....	213
E.	Anwendbarkeit arbeitsrechtlicher Rechtsgrundsätze auf Praktikanten.....	216
<b>5. Teil: Vorschläge zur arbeits- und sozialversicherungsrechtlichen Erfassung von Praktika .....</b>		
		<b>219</b>
A.	Zusammenfassung der bisherigen Ergebnisse .....	219
B.	Arbeitsrechtliche Vorschläge.....	220
I.	Neuordnung von § 26 BBiG .....	220
1.	Gesetzliche Definition von Praktikanten .....	220
2.	Wortlautergänzung in § 26 BBiG .....	221
II.	Mindestlohn für Praktikanten .....	223
III.	Weitere Maßnahmen .....	224
1.	Acht Wochen-Frist in § 26 BBiG .....	224
2.	Vertragsniederschrift für Praktikanten.....	225
3.	Abgrenzung Arbeitsverhältnis/Ausbildungsverhältnis i.S.v. § 26 BBiG .....	225
4.	Beweislast, BGB und Ausschlussfristen.....	226
IV.	Sozialversicherungsrechtliche Maßnahmen .....	227
1.	Ergänzung von § 7 SGB IV .....	227
2.	Anfrageverfahren nach § 7a SGB IV.....	228
3.	Regelung zu Praktikanten in der Renten- und Arbeitslosenversicherung.....	229
4.	Übertragung auf das Arbeitsrecht .....	229
V.	Zusammenfassung und Gesetzentwurf .....	229
<b>6. Teil: Thesen.....</b>		<b>231</b>
<b>Literaturverzeichnis.....</b>		<b>235</b>