

# ~~Arbeits~~Verträge für Aussendienstmitarbeitende

## **Aktuelle Fragen des Arbeitsrechts**

**Mittwoch, 27. Oktober 2004**

**Grand Casino Luzern**



ADVOKATURBÜRO

FREI • STEGER • GROSSER • SENTI

**Dr. iur. Christoph Senti**

Rechtsanwalt, Lehrbeauftragter HSG

Advokaturbüro  
Frei Steger Grosser Senti  
Kriessernstr. 40  
9450 Altstätten SG  
www.9450.ch

FAA-HSG, Forschungsinstitut  
für Arbeit und Arbeitsrecht  
Guisanstr. 92  
9010 St. Gallen  
www.faa.unisg.ch

# Handelsreisende und Agenten

## Besondere Verträge

**Arbeitsvertrag**

Art. 319 ff. OR

**Auftrag**

Art. 394 ff. OR

**Handels-  
reisende**

**Agenten**

# Handelsreisende und Agenten

## Gesetzliche Grundlagen

Handelsreisende

Art. 347 ff. OR

Art. 319 ff. OR

Agenten

Art. 418a ff. OR

Art. 412 ff. OR (Mäkler)

Art. 425 ff. OR (Kommission)

Art. 394 ff. OR ?

~~Arbeitsgesetz~~

BG über das Gewerbe der Reisenden (SR 943.1)

Kantonale Vorschriften

# Handelsreisende und Agenten

## Wieso ist die Unterscheidung wichtig?

1. Vertragsgestaltung mit dem Aussendienstmitarbeiter
2. Sozialversicherungsrecht
3. Steuerrecht
4. ....

# Merkmale des Handelsreisendenvertrages

## Merkmale des Einzelarbeitsvertrages:

1. Arbeitsleistung
2. Abhängigkeitsverhältnis
3. Dauerschuldverhältnis
4. Entgeltlichkeit

## Zusätzliche Merkmale des Handelsreisenden:

5. Tätigkeit ausserhalb der Geschäftsräume des Arbeitgebers
6. Vermittlung oder Abschluss von Verträgen
7. Tätigkeit für eine im Handelsregister eingetragene Firma
8. Vorwiegende Reisetätigkeit
9. Keine gelegentliche oder vorübergehende Tätigkeit

# Merkmale des Agenturvertrages

1. Dauerschuldverhältnis
2. Tätigkeit in fremdem Namen und auf fremde Rechnung
3. Selbständige Tätigkeit

# Handelsreisenden- und Agenturvertrag (rechtliche und faktische) Gemeinsamkeiten

1. Vertrag auf Arbeitsleistung
2. Entgeltlichkeit
3. Dauerschuldverhältnis
4. Abschluss oder Vermittlung von Verträgen in fremdem Namen und auf fremde Rechnung
5. Tätigkeit ausserhalb der Geschäftsräume
6. Pflicht zur Tätigkeit

# Handelsreisenden- und Agenturvertrag

## Unterschiede

### 1. Umfang des Weisungsrechts

- a) bezüglich Gestaltung der Tätigkeit
- b) in zeitlicher Hinsicht
- c) bezüglich Rapportierungspflicht

### 2. Arbeitsorganisation

### 3. Übernahme des Geschäftsrisikos

# Handelsreisenden- oder Agenturvertrag

## Die Qual der Vertragswahl (1)

### 1. Tätigkeit

- Vermittlung oder Abschluss von Verträgen?
- Reise zu Kunden vor Ort oder Telefonmarketing?
- Kundenbetreuung (Reparaturen, Marketing, ...)?
- Warenlieferungen?
- Unterstützung bei Projektplanung und –realisierung?
- Zahlungsverkehr, Forderungsinkasso?
- Personalaufgaben?

➔ Agentur- oder Handelsreisendenvertrag nur wenn auch rechtlich möglich!

# Handelsreisenden- oder Agenturvertrag

## Die Qual der Vertragswahl (2)

### 2. Agent oder Handelsreisender?

Äussere Einflussfaktoren:

- Branchenusanz
- Bedürfnisse der/des Kandidaten

Betriebliche Einflussfaktoren:

- bestehendes Vertriebssystem
- Möglichkeiten der konkreten Vertragsausgestaltung

# Handelsreisenden- und Agenturvertrag

## Vertragsgestaltung (1)

Agenturvertrag: Wer ist Vertragspartei?

Aufgaben und Kompetenzen

- Vermittlung oder Abschluss von Verträgen?
- Anderweitige (Neben-)aufgaben?
- Rapportierungspflichten
- ➔ Achtung auf die Grenzen!

# Handelsreisenden- und Agenturvertrag

## Vertragsgestaltung (2)

### Entlöhnung:

- Fixlohn und/oder Provision und/oder Gewinnbeteiligung?
- welche Berechnungsgrundlage?
- Zeitpunkt der Auszahlung?
- Pauschalisierungen (bspw. bei Lohnfortzahlung etc.)?
- Delcredere?
- Regelung bei Vertragsbeginn und Vertragsende?

### Kosten und Auslagen:

- Handelsreisende: Alle Kosten und Aufwendungen
- Agenten: Nur Auslagen infolge besondere Anweisung (disp.)

# Handelsreisenden- und Agenturvertrag

## Vertragsgestaltung (3)

### Arbeitszeit, Ferien, Freitage:

- Handelsreisende: Saubere Regelung wegen grosser Autonomie (insb. wegen Überstunden)
- Agenten: Grundsätzlich frei in Zeiteinteilung und –einsatz (je weniger desto besser)

### Beendigung des Vertragsverhältnisses:

- Zeitablauf
- ordentliche Kündigung (Achtung auf gesetzliche Fristen und Termine)
- fristlose Kündigung (Agenturvertrag: Art. 337c OR analog)

# Handelsreisenden- und Agenturvertrag

## Fazit:

1. Denken
2. Wählen
3. Ausgestalten
4. Praktizieren

Mit bestem Dank für Ihre Aufmerksamkeit!