

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort</b> .....	<b>V</b>
----------------------	----------

<b>Literaturverzeichnis</b> .....	<b>XXI</b>
-----------------------------------	------------

## 1. TEIL: GRUNDLAGEN

<b>§ 1 Einleitung</b> .....	<b>1</b>
-----------------------------	----------

I. Europarechtliche Vorgaben .....	1
------------------------------------	---

II. Bisherige gesetzliche Regelungen .....	2
--	---

III. Entstehungsgeschichte des Gesetzes .....	3
---	---

IV. Änderungen des AGG .....	4
------------------------------	---

<b>§ 2 Differenzierungsverbote (§ 1 AGG)</b> .....	<b>5</b>
--	----------

I. Einleitung .....	5
---------------------	---

II. Rasse .....	6
-----------------	---

1. Begriff.....	6
-----------------	---

2. Beispiele .....	6
--------------------	---

3. Abgrenzung .....	7
---------------------	---

III. Ethnische Herkunft.....	7
------------------------------	---

1. Begriff.....	7
-----------------	---

2. Beispiele .....	8
--------------------	---

3. Abgrenzung .....	9
---------------------	---

IV. Geschlecht .....	9
----------------------	---

1. Begriff.....	9
-----------------	---

2. Beispiele .....	10
--------------------	----

3. Abgrenzung .....	10
---------------------	----

V. Religion .....	11
-------------------	----

1. Begriff.....	11
-----------------	----

2. Beispiele .....	11
--------------------	----

3. Abgrenzung .....	12
---------------------	----

VI. Weltanschauung .....	12
--------------------------	----

1. Begriff.....	12
-----------------	----

2. Beispiele .....	12
--------------------	----

3. Abgrenzung .....	13
---------------------	----

VII. Behinderung .....	14
1. Begriff.....	14
2. Beispiele .....	15
a) Körperliche Behinderung .....	15
b) Geistige Behinderung.....	15
c) Seelische Behinderung .....	15
3. Abgrenzung .....	15
VIII. Alter.....	16
1. Begriff.....	16
2. Beispiele .....	16
3. Abgrenzung .....	16
IX. Sexuelle Identität.....	17
1. Begriff.....	17
2. Beispiele .....	17
3. Abgrenzung .....	17
<b>§ 3 Benachteiligungstatbestände (§ 3 AGG).....</b>	<b>19</b>
I. Unmittelbare Benachteiligung (§ 3 Abs. 1 AGG).....	19
1. Begriff.....	19
a) Legaldefinition .....	19
b) Verbotmerkmale .....	19
c) Behandlung .....	20
d) Nachteil .....	20
e) Vergleichsperson.....	21
2. Beispiele .....	21
II. Mittelbare Benachteiligung (§ 3 Abs. 2 AGG).....	21
1. Begriff.....	21
a) Legaldefinition .....	21
b) Neutrale Vorschriften, Kriterien oder Verfahren .....	22
c) Benachteiligung .....	22
d) Rechtmäßiges Ziel (tatbestandsausschließend) .....	23
2. Beispiele .....	23
III. Belästigung (§ 3 Abs. 3 AGG).....	24
1. Begriff.....	24
a) Legaldefinition .....	24
b) Unerwünschte Verhaltensweise .....	24
c) Verletzung der Würde .....	25
d) Schaffung eines feindlichen Umfelds.....	25
2. Beispiele .....	26
IV. Sexuelle Belästigung (§ 3 Abs. 4 AGG).....	26
1. Begriff.....	26
a) Legaldefinition .....	26

- b) Unerwünschtes sexuell bestimmtes Verhalten ..... 27
- c) Verletzung der Würde/Schaffung eines feindlichen Umfelds ..... 28
- 2. Beispiele ..... 28
- 3. Abgrenzung ..... 29
- V. Anweisung zur Benachteiligung (§ 3 Abs. 5 AGG) ..... 29
  - 1. Begriff..... 29
    - a) Legaldefinition ..... 29
    - b) Anweisung ..... 30
    - c) zur Benachteiligung ..... 30
    - d) einer Person..... 30
  - 2. Beispiele ..... 30

**2. TEIL: VERBOT DER BENACHTEILIGUNG (§§ 2, 6 – 10 AGG)**

**§ 4 Anwendungsbereich ..... 31**

- I. Persönlicher Anwendungsbereich (§ 6 AGG) ..... 31
  - 1. Überblick ..... 31
  - 2. Geschützter Personenkreis (§ 6 Abs. 1 und 3 AGG)..... 31
    - a) Beschäftigte..... 31
      - aa) Arbeitnehmer (§ 6 Abs. 1 Satz 1 Nr. 1 AGG)..... 31
      - bb) Zur Berufsbildung Beschäftigte (§ 6 Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 AGG)..... 32
      - cc) Arbeitnehmerähnliche Personen (§ 6 Abs. 1 Satz 1 Nr. 3 Hs. 1 AGG) ..... 32
      - dd) Heimarbeiter (§ 6 Abs. 1 Satz 1 Nr. 3 Hs. 2 AGG) ..... 34
      - ee) Stellenbewerber und Ausgeschiedene (§ 6 Abs. 1 Satz 2 AGG)..... 34
    - b) Selbstständige und Organmitglieder ..... 35
      - aa) Natürliche Personen ..... 35
      - bb) Selbstständige..... 35
      - cc) Umfang der Tätigkeit ..... 36
  - 3. Verpflichtete (§ 6 Abs. 2 AGG) ..... 37
    - a) Arbeitgeber (§ 6 Abs. 2 Satz 1 AGG)..... 37
    - b) Entleiher (§ 6 Abs. 2 Satz 2 AGG) ..... 37
    - c) Verantwortlichkeit Dritter ..... 37
- II. Sachlicher Anwendungsbereich (§ 2 AGG)..... 38
  - 1. Überblick ..... 38
  - 2. Zugang zur Beschäftigung (§ 2 Abs. 1 Nr. 1 AGG)..... 38
    - a) Schutzbereich ..... 38
    - b) Bedingungen für Beschäftigungszugang..... 39
      - aa) Grundsatz ..... 39
      - bb) Auswahlkriterien und Einstellungsbedingungen ..... 39
    - c) Beruflicher Aufstieg..... 41
    - d) Selbstständige und Organmitglieder juristischer Personen ..... 41

3. Beschäftigungs- und Arbeitsbedingungen (§§ 2 Abs. 1 Nr. 2, 6 Abs. 2 AGG).....	41
a) Schutzbereich .....	41
b) Beschäftigungs- und Arbeitsbedingungen.....	42
c) Individual- und kollektivrechtliche Vereinbarungen.....	42
d) Maßnahmen bei Durchführung und Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	42
4. Ausschluss von Kündigungen (§ 2 Abs. 4 AGG).....	42
a) Grundsatz .....	42
b) Geltung des allgemeinen und besonderen Kündigungsschutzes .....	43
c) Kündigung bei allgemeinem Kündigungsschutz.....	44
aa) Unzumutbarkeit der Fortsetzung des Arbeitsverhältnisses.....	44
bb) Kündigung wegen eines Diskriminierungsmerkmals .....	44
cc) Sozial gerechtfertigte Kündigung aus diskriminierenden Motiven .....	45
d) Kündigung ohne allgemeinen Kündigungsschutz .....	47
5. Betriebliche Altersversorgung (§ 2 Abs. 3 AGG).....	47
6. Geltung sonstiger Benachteiligungsverbote (§ 2 Abs. 3 AGG) .....	49
<b>§ 5 Benachteiligungsverbot (§ 7 AGG) .....</b>	<b>51</b>
I. Überblick.....	51
II. Objektive Benachteiligung (§ 7 Abs. 1 Hs. 1 AGG).....	52
III. Subjektive Benachteiligung (§ 7 Abs. 1 Hs. 2 AGG) .....	53
IV. Zulässige Bevorzungen .....	54
<b>§ 6 Zulässige unterschiedliche Behandlung (§§ 5, 8 – 10 AGG).....</b>	<b>55</b>
I. Überblick.....	55
1. Sachliche Rechtfertigungsgründe (§§ 8 – 10 AGG).....	55
2. Mehrere Benachteiligungsgründe (§ 4 AGG) .....	56
II. Allgemeiner Rechtfertigungstatbestand (§ 8 AGG).....	56
1. Grundsatz.....	56
2. Wesentliche und entscheidende berufliche Anforderung.....	57
a) Definition .....	57
b) Marktausrichtung des Unternehmens.....	58
3. Rechtmäßiger Zweck und angemessene Anforderung.....	59
4. Entgeltgleichheit (§ 8 Abs. 2 AGG).....	60
5. Einzelne Differenzierungsmerkmale .....	61
a) Verbotsmerkmal Geschlecht .....	61
b) Verbotsmerkmal Rasse.....	63
c) Verbotsmerkmal ethnische Herkunft.....	63
d) Verbotsmerkmal sexuelle Identität.....	64
e) Verbotsmerkmal Behinderung .....	65

III. Wegen Religion oder Weltanschauung (§ 9 AGG).....	66
1. Grundsatz.....	66
2. Zulässige unterschiedliche Behandlung im Rahmen von § 9 AGG.....	67
a) Anforderungen an Arbeitgeber.....	67
aa) Beschränkter Arbeitgeberkreis .....	67
bb) Religionsgemeinschaften.....	67
cc) Religionsgemeinschaften zugeordnete Einrichtungen.....	67
dd) Vereinigungen zur Pflege einer Religion oder Weltanschauung .....	68
b) Anforderungen an Beschäftigung.....	68
c) Loyales und aufrichtiges Verhalten (§ 9 Abs. 2 AGG) .....	69
3. Zulässige unterschiedliche Behandlung außerhalb von § 9 AGG.....	70
IV. Wegen des Alters (§ 10 AGG).....	72
1. Grundsatz.....	72
2. Regelbeispiele.....	73
a) Erleichterung beruflicher Eingliederung (§ 10 Satz 3 Nr. 1 AGG).....	73
b) Mindestanforderungen (§ 10 Satz 3 Nr. 2 AGG).....	73
c) Höchstalter (§ 10 Satz 3 Nr. 3 AGG) .....	74
d) Altersgrenzen in betrieblichen Sozialsystemen (§ 10 Satz 3 Nr. 4 AGG).....	74
e) Alter als Beendigungsgrund (§ 10 Satz 3 Nr. 5 AGG) .....	75
f) Sozialauswahl (§ 10 Satz 3 Nr. 6 AGG).....	75
g) Ausschluss des ordentlichen Kündigungsrechts (§ 10 Satz 3 Nr. 7 AGG) .....	76
h) Sozialpläne (§ 10 Satz 3 Nr. 8 AGG) .....	78
3. Sonstige sachliche Rechtfertigung.....	78
V. Verhinderung oder Ausgleich bestehender Nachteile (§ 5 AGG).....	79
<b>§ 7 Rechtsfolgen .....</b>	<b>81</b>
I. Unwirksamkeit von Vereinbarungen (§ 7 Abs. 2 AGG).....	81
1. Überblick .....	81
2. Vereinbarung .....	81
3. Unwirksamkeit.....	82
4. Lückenfüllung.....	82
a) Dispositives Recht.....	82
b) Grundsatz: Neuregelung durch Parteien.....	82
c) Ausnahme: Angleichung nach oben.....	83
aa) Ausschluss einzelner Arbeitnehmer / einer Gruppe von Arbeitnehmern.....	83
bb) Begünstigung einzelner Arbeitnehmer / einer Gruppe von Arbeitnehmern.....	83
II. Unwirksamkeit sonstiger Rechtsgeschäfte (§ 134 BGB).....	84

III. Pflichtverletzung (§ 7 Abs. 3 AGG) ..... 84

1. Geltung der allgemeinen Bestimmungen ..... 84
2. Benachteiligung eines Beschäftigten durch den Arbeitgeber ..... 85
3. Benachteiligung des Arbeitgebers durch einen Beschäftigten ..... 85
4. Benachteiligung eines Beschäftigten durch einen anderen Beschäftigten ..... 85
  - a) Überblick ..... 85
  - b) Vertragliche Ansprüche ..... 86
    - aa) Anspruchsgrundlage ..... 86
    - bb) Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter ..... 86
    - cc) Schutzwirkung zugunsten anderer Beschäftigter ..... 87
  - c) Deliktische Ansprüche ..... 88
    - aa) § 823 Abs. 1 BGB ..... 88
    - bb) § 823 Abs. 2 BGB ..... 89
    - cc) § 826 BGB ..... 89
  - d) Unterlassungsansprüche ..... 90
  - e) Inanspruchnahme des Arbeitgebers ..... 90

IV. Sonstige Rechtsfolgen ..... 90

3. TEIL: RECHTE UND PFLICHTEN IM ARBEITSVERHÄLTNIS

**§ 8 Organisationspflichten des Arbeitgebers (§§ 11 f. AGG) ..... 93**

I. Überblick ..... 93

II. Ausschreibung von Arbeitsplätzen (§ 11 AGG) ..... 93

1. Diskriminierungsfreie Ausschreibung (§ 11 AGG) ..... 93
  - a) Grundsatz ..... 93
  - b) Gesetzeskonforme Stellenausschreibungen ..... 94
  - c) Einheitlichkeit ..... 95
  - d) Problemfelder ..... 95
2. Rechtsfolgen von Pflichtverletzungen ..... 96
  - a) Beweislastumkehr (§ 22 AGG) ..... 96
  - b) Zustimmungsverweigerung des Betriebsrats nach § 99 Abs. 2 Nr. 5 BetrVG ..... 96

III. Schutzmaßnahmen und Pflichten (§ 12 AGG) ..... 97

1. Schutzmaßnahmen (§ 12 Abs. 1 AGG) ..... 97
  - a) Grundsatz ..... 97
  - b) Erforderliche Maßnahmen ..... 97
  - c) Rechtsfolgen von Pflichtverletzungen ..... 98
2. Einwirkungs- und Hinweispflichten (§ 12 Abs. 2 AGG) ..... 98
  - a) Grundsatz ..... 98
  - b) Hinweispflichten ..... 98
  - c) Einwirkungspflichten ..... 98
  - d) Schulungsmaßnahmen (§ 12 Abs. 2 Satz 2 AGG) ..... 99

3. Aushangpflichten (§ 12 Abs. 5 AGG).....	100
4. Maßnahmen gegenüber Beschäftigten (§ 12 Abs. 3 AGG).....	100
a) Grundsatz .....	100
b) Verstoß von Beschäftigten .....	101
c) Individualrechtliche Maßnahmen.....	101
d) Einzelfälle .....	102
5. Maßnahmen gegenüber Dritten (§ 12 Abs. 4 AGG) .....	103
a) Grundsatz .....	103
b) Verstoß durch Dritte.....	103
c) Erforderliche Maßnahmen.....	104
d) Beispiele.....	104
<b>§ 9 Rechte des Beschäftigten (§§ 13 ff. AGG).....</b>	<b>105</b>
I. Beschwerderecht (§ 13 AGG).....	105
1. Grundsatz .....	105
2. Zuständige Stellen .....	105
3. Benachteiligung im Zusammenhang mit dem Beschäftigungsverhältnis .....	106
a) Benachteiligung .....	106
b) Beschäftigungsverhältnis .....	107
c) Verbotmerkmal.....	107
d) Person des Benachteiligenden.....	107
4. Behandlung der Beschwerde .....	108
5. Unterlassungs- und Widerrufsanspruch des Beschwerdegegners .....	108
II. Leistungsverweigerungsrecht (§ 14 AGG) .....	109
1. Voraussetzungen.....	109
a) Belästigung oder sexuelle Belästigung am Arbeitsplatz .....	109
b) Keine oder offensichtlich ungeeignete Maßnahmen .....	110
c) Erforderlichkeit .....	110
2. Rechtsfolgen .....	111
a) Leistungsverweigerungsrecht.....	111
b) Entgeltfortzahlung.....	111
III. Entschädigung und Schadensersatz (§ 15 AGG).....	111
1. Schadensersatz (§ 15 Abs. 1 AGG).....	112
a) Voraussetzungen .....	112
b) Verschuldenserfordernis .....	112
aa) Europarechtskonformität .....	112
bb) Ausnahme: Geschlechtsspezifische Diskriminierung.....	112
cc) Zurechnung des Verhaltens Dritter.....	113
c) Fristen zur Geltendmachung des Schadensersatzes (Abs. 4) .....	114
aa) Geltendmachung gegenüber dem Arbeitgeber (Zwei- Monats-Frist).....	114
bb) Gerichtliche Geltendmachung (§ 61b Abs. 1 ArbGG).....	115

d) Europarechtliche Bedenken bezüglich der Frist.....	115
e) Umfang des Schadensersatzes.....	116
aa) Naturalrestitution (§§ 249 ff. BGB).....	116
bb) Schadensersatz in Geld.....	116
cc) Nichteinstellung oder -beförderung (§ 15 Abs. 6 AGG).....	117
f) Besonderheiten bei Einstellungen und beruflichem Aufstieg (Abs. 6) .....	118
2. Entschädigungsanspruch.....	118
a) Voraussetzungen .....	118
b) Besondere Voraussetzung bei Anwendung kollektivrechtlicher Vereinbarungen (Abs. 3).....	119
c) Fristen zur Geltendmachung des Anspruchs (Abs. 4).....	119
d) Umfang der Entschädigung.....	119
e) Beschränkung bei Nichteinstellung.....	121
3. Verpflichtungen aus sonstigen Rechtsvorschriften (Abs. 5).....	122
IV. Maßregelungsverbot (§ 16 AGG).....	123

#### 4. TEIL: FRAGEN DES RECHTSSCHUTZES

<b>§ 10 Beweislast (§ 22 AGG).....</b>	<b>125</b>
I. Allgemeines.....	125
1. Entstehungsgeschichte.....	125
2. Anwendungsbereich .....	126
a) Sämtliche Diskriminierungsformen .....	126
b) Beschränkung der Beweiserleichterung .....	126
II. Beweislast des Arbeitnehmers.....	127
1. Nachweis der Benachteiligung .....	127
2. Kausalität zwischen Benachteiligung und Verbotmerkmal.....	127
a) Beweiserleichterung (§ 22 AGG).....	127
b) Nachweis der Kausalität.....	128
c) Nachweis von Indizien.....	128
aa) Verstoß gegen Schutzvorschriften.....	128
bb) Statistische Nachweise .....	129
cc) Testing-Verfahren .....	130
d) Besonderheiten bei mittelbarer Diskriminierung .....	130
aa) Statistische Nachweise .....	130
bb) Verkehrsanschauung .....	131
3. Besonderheiten im Bewerbungsverfahren .....	131
a) Diskriminierende Ausschreibung.....	131
b) Einladung von Bewerbern.....	132
c) Personalfragebögen / Bewerbungsgespräch.....	133
aa) Grundsatz .....	133
bb) Beispiele .....	133

cc) Schwerbehinderteneigenschaft .....	134
dd) Geburtsort / Geburtsdatum .....	135
d) Keine Indizwirkung der Einstellungsentscheidung .....	135
4. Beweisverfahren .....	136
III. Gegenbeweis des Arbeitgebers.....	136
1. Grundsatz.....	136
2. Beispiele .....	137
3. Besonderheiten im Bewerbungsverfahren .....	137
<b>§ 11 Klagerecht von Gewerkschaften und Betriebsrat.....</b>	<b>139</b>
I. Überblick .....	139
II. Betriebliche Voraussetzungen des Klagerechts.....	140
III. Grober Verstoß .....	140
1. Begriff.....	140
2. Kollektiver Bezug.....	141
3. Wiederholungsgefahr.....	142
4. Verschulden .....	143
5. Beispiele .....	143
IV. Klagerecht .....	144
1. Klageberechtigung .....	144
a) Betriebsrat und Gewerkschaft .....	144
b) Personalräte .....	144
2. Verweis auf § 23 Abs. 3 Satz 1 BetrVG.....	144
3. Klagebegehren .....	145
V. Vollstreckungsverfahren.....	145
<b>§ 12 Unterstützung durch Antidiskriminierungsverbände</b>	
<b>(§ 23 AGG).....</b>	<b>147</b>
I. Überblick .....	147
II. Antidiskriminierungsverband .....	147
1. Begriff.....	147
2. Besondere Rechte .....	148
III. Unterstützungsrechte .....	148
1. Prozessuales Auftreten.....	148
a) Auftreten als Beistand .....	148
b) Keine Prozessvertretung.....	149
2. Besorgung von Rechtsangelegenheiten .....	149
IV. Besondere Klagerechte und Vertretungsbefugnisse von Behindertenverbänden.....	150

## 5. TEIL: UMSETZUNG IN DER BETRIEBLICHEN PRAXIS

<b>§ 13 Auswirkungen auf das Personalwesen .....</b>	<b>151</b>
I. Überblick.....	151
II. Begründung des Arbeitsverhältnisses.....	151
1. Stellenausschreibung .....	151
2. Bewerberauswahl.....	153
3. Bewerbungsgespräch .....	154
4. Ablehnung von Bewerbern .....	154
III. Bestehendes Beschäftigungsverhältnis.....	155
1. Generelle Obliegenheiten des Arbeitgebers.....	155
a) Überblick.....	155
b) Schulungs- und Informationsobliegenheit.....	155
c) Handlungsobliegenheit.....	156
2. Beschäftigungs- und Arbeitsbedingungen .....	156
3. Beruflicher Aufstieg .....	158
4. Vergütung .....	158
a) Entgeltgleichheit .....	158
b) Verheiratenzuschlag .....	159
c) Alter, Berufserfahrung und Betriebszugehörigkeit .....	159
5. Arbeitszeit.....	160
6. Pausen, Feiertage und Urlaub .....	160
7. Kleidungsvorschriften.....	161
8. Umgang zwischen Kollegen .....	161
9. Benachteiligung / Belästigung durch Geschäftspartner .....	162
IV. Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	162
1. Kündigung .....	162
a) Keine diskriminierenden Kündigungen.....	162
b) Sozialauswahl.....	163
aa) Lebensalter als soziales Auswahlkriterium .....	163
bb) Unkündbarkeitsregelungen.....	163
2. Verzicht auf Verlängerung der Befristung.....	164
3. Automatische Beendigung durch Erreichen von Altersgrenzen .....	164
<b>§ 14 Umsetzung des AGG in der betrieblichen Praxis .....</b>	<b>165</b>
I. Umgehende Information der Mitarbeiter.....	165
II. Stellenausschreibungen überprüfen.....	166
III. Personalfragebögen überprüfen.....	167
IV. Vertragscheck durchführen .....	167
V. Transparente und diskriminierungsfreie Vergütungs- und Karriereregulungen.....	168
VI. Ungleichbehandlungen bedürfen eines guten Grunds .....	169

VII. Beschwerdestelle einrichten ..... 170  
 VIII. Führungskräfte schulen ..... 170  
 IX. Maßnahmen dokumentieren ..... 171  
 X. Antidiskriminierungsvereinbarung schließen..... 172

ANHANG I: GESETZE UND RICHTLINIEN

**Gesetz zur Umsetzung europäischer Richtlinien zur  
 Verwirklichung des Grundsatzes der Gleichbehandlung ..... 173**  
**Auszug: Zweites Gesetz zur Änderung des  
 Betriebsrentengesetzes\* ..... 201**  
**Richtlinie 2000/43/EG des Rates vom 29. Juni 2000 ..... 203**  
**Richtlinie 2000/78/EG des Rates vom 27. November 2000..... 213**  
**Richtlinie 2002/73/EG des Europäischen Parlaments und des  
 Rates vom 23. September 2002 ..... 229**  
**Richtlinie 2004/113/EG des Rates vom 13. Dezember 2004 ..... 241**

ANHANG II: CHECKLISTEN UND MUSTER

**Checkliste 1: Das Bewerbungsverfahren ..... 253**  
**Checkliste 2: Formulierung neutraler Stellenanzeigen ..... 257**  
**Checkliste 3: Das Fragerecht im Bewerbungsgespräch..... 259**  
**Merkblatt für Mitarbeiter ..... 261**  
**Musterbetriebsvereinbarung..... 265**  
**Handlungsleitfaden: Der richtige Umgang mit einem  
 Diskriminierungsverdacht..... 273**  
**Sachverzeichnis ..... 277**