

# Gleichbehandlung Antidiskriminierung in Betrieben

## Arbeitsrechtlicher Leitfaden zum Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetz (AGG)

- Diskriminierungsmerkmale
- Mögliche Ansprüche
- Arbeitgeberpflichten
- Fallbeispiele
- Rechtsgrundlagen

Herausgegeben von  
Arne Maier  
Rechtsanwalt  
Esslingen

Stand: Januar 2007

**Otto Elsner Verlagsgesellschaft**  
gegründet 1871 in Berlin



## Inhaltsverzeichnis

|   |           |
|---|-----------|
| Vorwort .....   | 5         |
| Geleitwort des Verlages .....   | 6         |
| Abkürzungsverzeichnis .....   | 13        |
| Hinweise für den Leser .....  | 14        |
| <b>1. Einführung .....</b>  | <b>15</b> |
| 1.1 Leitfaden als Arbeitshilfe .....  | 15        |
| 1.2 Umgesetzte EG-Richtlinien .....   | 16        |
| 1.3 Vom ersten Entwurf der rotgrünen Bundesregierung zur<br>Verkündung im Bundesgesetzblatt ..... | 16        |
| 1.4 §§ 19 bis 21 betreffen allgemeines Zivilrecht<br>(werden hier nicht erläutert) .....          | 17        |
| 1.5 Orientierung an § 611 a BGB a. F. ....  | 18        |
| <b>2. Arbeitsrechtliches Benachteiligungsverbot<br/>    (§ 7 AGG) .....</b>                       | <b>20</b> |
| <b>2.1 Diskriminierungsmerkmale (§ 1 AGG) .....</b>   | <b>20</b> |
| 2.1.1 Rasse/ethnische Herkunft .....  | 20        |
| 2.1.2 Geschlecht .....  | 21        |
| 2.1.3 Religion/Weltanschauung .....   | 22        |
| 2.1.4 Behinderung .....   | 22        |
| 2.1.5 Alter .....   | 23        |
| 2.1.6 Sexuelle Identität .....  | 23        |
| <b>2.2 Benachteiligung .....</b>  | <b>23</b> |
| 2.2.1 Fallgruppen .....   | 24        |
| 2.2.2 Besetzung freier Stellen (Einstellung/Beförderung) .....                                    | 24        |
| 2.2.2.1 Benachteiligung im Auswahlverfahren<br>(„Motivbündel“) .....                              | 24        |
| 2.2.2.2 Rechtsmissbräuchliche Bewerbungen .....   | 25        |
| 2.2.3 Kündigung .....   | 26        |
| 2.2.4 Mittelbare Benachteiligung .....  | 28        |
| 2.2.5 Belästigung .....   | 31        |
| 2.2.6 Benachteiligung durch andere Beschäftigte/Dritte .....                                      | 31        |
| 2.2.7 Arbeitnehmerüberlassung/Heimarbeit .....  | 32        |
| <b>2.3 Zulässige unterschiedliche Behandlung .....</b>  | <b>32</b> |
| 2.3.1 Berufliche Anforderungen (§ 8 AGG) .....  | 33        |
|   | 7         |

| Inhaltsverzeichnis |  |
|--------------------|--|
| 2.3.2              | Insbesondere „Kirchenklausel“ (§ 9 AGG) ..... 35   |
| 2.3.3              | Insbesondere Alter (§ 10 AGG) ..... 35   |
| 2.3.4              | Positive Maßnahmen (§ 5 AGG) ..... 37  |
| <b>2.4</b>         | <b>Rechtsfolgen einer unzulässigen Benachteiligung</b> ..... 38                                  |
| <b>3.</b>          | <b>Mögliche Ansprüche des Beschäftigten bei Benachteiligung</b> ..... 39                         |
| <b>3.1</b>         | <b>Anspruch auf Unterlassung</b> ..... 39  |
| <b>3.2</b>         | <b>Anspruch auf Schadensersatz/Entschädigung (§ 15 AGG)</b> ..... 39                             |
| 3.2.1              | Ersatz des materiellen Schadens (Schadensersatz) ..... 39  |
| 3.2.2              | Ersatz des immateriellen Schadens (Entschädigung) ..... 40                                       |
| 3.2.3              | Ausschlussfristen (siehe unter 3.4.4) ..... 41   |
| <b>3.3</b>         | <b>Kein Anspruch auf Einstellung/Beförderung</b> ..... 42  |
| <b>3.4</b>         | <b>Durchsetzung der Ansprüche des Beschäftigten</b> ..... 42                                     |
| 3.4.1              | Beschwerderecht (§ 13 AGG) ..... 42  |
| 3.4.2              | Leistungsverweigerungsrecht (§ 14 AGG) ..... 42  |
| 3.4.3              | Maßregelungsverbot (§ 16 AGG) ..... 42   |
| 3.4.4              | Ausschlussfristen für die Geltendmachung des Anspruchs auf Schadensersatz/Entschädigung ..... 43 |
| 3.4.4.1            | Schriftliche Geltendmachung (§ 15 IV AGG) ..... 43   |
| 3.4.4.2            | Gerichtliche Geltendmachung (§ 61 b I ArbGG) ..... 45  |
| 3.4.4.3            | Beispiele zur Berechnung der Ausschlussfristen ..... 45  |
| 3.4.5              | Klage beim Arbeitsgericht ..... 46   |
| 3.4.5.1            | Allgemeine Hinweise ..... 46   |
| 3.4.5.2            | Beweislast im Prozess (§ 22 AGG) ..... 47  |
| 3.4.6              | Unterstützung des Beschäftigten ..... 50   |
| 3.4.6.1            | Betriebsrat/Gewerkschaft ..... 50  |
| 3.4.6.2            | Antidiskriminierungsverbände ..... 50  |
| 3.4.6.3            | Antidiskriminierungsstelle des Bundes ..... 51   |
| <b>4.</b>          | <b>Pflichten des Arbeitgebers: Maßnahmen zum Schutz vor Benachteiligung</b> ..... 52             |
| <b>4.1</b>         | <b>Vorbeugende Maßnahmen/Schulungen</b> ..... 52   |

8

| Inhaltsverzeichnis |   |
|--------------------|---|
| <b>4.2</b>         | <b>Besetzung freier Stellen</b> (Indizien vermeiden/Beweise sichern) ..... 53                       |
| 4.2.1              | Anforderungsprofil ..... 53   |
| 4.2.2              | Stellenausschreibung ..... 53   |
| 4.2.3              | Heilung von Indizien ..... 54   |
| 4.2.4              | Vorstellungsgespräch ..... 54   |
| 4.2.5              | Auswahlentscheidung ..... 55  |
| 4.2.6              | Ablehnungsschreiben ..... 55  |
| 4.2.7              | Besonderheiten bei (schwer)behinderten Bewerbern ..... 56   |
| <b>4.3</b>         | <b>Maßnahmen gegen andere Beschäftigte oder Dritte</b> ..... 57                                     |
| <b>4.4</b>         | <b>Bekanntmachung des Gesetzes</b> ..... 58   |
| <b>4.5</b>         | <b>AGG-Gruselkabinett</b> ..... 58  |
| <b>4.6</b>         | <b>Zusammenfassende Empfehlungen</b> ..... 60   |
| <b>4.7</b>         | <b>Checkliste für den Arbeitgeber</b> ..... 60  |
| <b>5.</b>          | <b>Praxisrelevante Fallbeispiele</b> ..... 62   |
| <b>5.1</b>         | <b>Wir suchen eine Putzfrau</b> ..... 62  |
| <b>5.2</b>         | <b>Sprechen Sie türkisch?</b> ..... 63  |
| <b>5.3</b>         | <b>Mit der Bitte um Ablehnung</b> ..... 65  |
| <b>5.4</b>         | <b>Ein Pfleger aus Afrika</b> ..... 67  |
| <b>5.5</b>         | <b>Ein Kopftuch in Ehren</b> ..... 68   |
| <b>5.6</b>         | <b>TV Weihnachtsgeld</b> ..... 70   |
| <b>6.</b>          | <b>Was ist neu?</b> (Gegenüberstellung alte/neue Regelungen) ..... 74                               |
| <b>7.</b>          | <b>Anhang</b> ..... 92  |
| <b>7.1</b>         | <b>Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz (AGG)</b> ..... 92   |
| <b>7.2</b>         | <b>Gesetze mit Bezug zum AGG (Auszüge)</b> ..... 109  |
| 7.2.1              | Grundgesetz (Art. 1 bis 6) ..... 109  |
| 7.2.2              | Neuntes Buch Sozialgesetzbuch (SGB IX) – Rehabilitation und Teilhabe behinderter Menschen ..... 111 |
| 7.2.3              | Betriebsverfassungsgesetz ..... 117   |
| 7.2.4              | Arbeitsgerichtsgesetz ..... 119   |

9

| Inhaltsverzeichnis  |     |
|---|-----|
| <b>7.3 Umgesetzte EG-Richtlinien</b> (Auszüge) .....  | 121 |
| 7.3.1 Richtlinie 2000/43/EG vom 29. Juni 2000<br>(Antirassismus-Richtlinie) zur Anwendung des<br>Gleichbehandlungsgrundsatzes ohne Unterschied<br>der Rasse oder der ethnischen Herkunft .....  | 121 |
| 7.3.2 Richtlinie 2000/78/EG vom 27. November 2000<br>(Rahmenrichtlinie Beschäftigung) zur Festlegung<br>eines allgemeinen Rahmens für die Verwirklichung<br>der Gleichbehandlung in Beschäftigung und Beruf .....   | 130 |
| 7.3.3 Richtlinie 2002/73/EG vom 23. September 2002<br>(Gender-Richtlinie) zur Änderung der Richtlinie<br>76/207/EWG zur Verwirklichung des Grundsatzes<br>der Gleichbehandlung von Männern und Frauen<br>hinsichtlich des Zugangs zur Beschäftigung, zur<br>Berufsbildung und zum beruflichen Aufstieg sowie<br>in Bezug auf die Arbeitsbedingungen ..... | 142 |
| 7.3.3.1 Richtlinie 76/207/EWG in der Fassung der<br>Richtlinie 2002/73/EG vom 23. September<br>2002 .....   | 146 |
| 7.3.3.2 Richtlinie 76/207/EWG vom 9. Februar 1976<br>(alte Fassung) .....   | 152 |
| 7.3.4 Richtlinie 2004/113/EG vom 13. Dezember 2004<br>(Unisex-Richtlinie) zur Verwirklichung des Grund-<br>satzes der Gleichbehandlung von Männern und Frauen<br>beim Zugang zu und bei der Versorgung mit Gütern<br>und Dienstleistungen .....   | 155 |
| <b>7.4 Öffentliche Verlautbarungen zum AGG</b> .....  | 165 |
| 7.4.1 Bundesministeriums der Justiz (BMJ), Pressemitteilung<br>vom 29. Juni 2006 .....  | 165 |
| 7.4.2 Bundesvereinigung der Deutschen Arbeitgeberverbände<br>(BDA), Presseinformation vom 17. August 2006 .....   | 171 |
| 7.4.3 Ingrid Schrbrock, stellvertretende Vorsitzende des<br>Deutschen Gewerkschaftsbundes (DGB), Aufsatz in<br>einblick 14/06 .....   | 172 |
| <b>7.5 Gerichtliche Entscheidungen zum Thema Gleich-<br/>behandlung im Arbeitsrecht</b> .....   | 174 |
| 7.5.1 Europäischer Gerichtshof (EuGH),<br>Urteil vom 28. April 2005 – C-329/04 –<br>(Umsetzung Antirassismus-Richtlinie) .....  | 174 |

| Inhaltsverzeichnis  |     |
|---|-----|
| 7.5.2 Europäischer Gerichtshof (EuGH),<br>Urteil vom 23. Februar 2006 – C-43/05 –<br>(Umsetzung Rahmenrichtlinie Beschäftigung) .....   | 175 |
| 7.5.3 Europäischer Gerichtshof (EuGH),<br>Urteil vom 22. November 2005 – C-144/04 –<br>(„Mangold“/Altersdiskriminierung durch TzBfG –<br>Auszüge) .....                         | 178 |
| 7.5.4 Bundesarbeitsgericht (BAG),<br>Urteil vom 26. April 2006 – 7 AZR 500/04 –<br>(Altersdiskriminierung durch TzBfG –<br>Auszüge) .....                                       | 185 |
| 7.5.5 Europäischer Gerichtshof (EuGH),<br>Urteil vom 22. April 1997 – C-180/95 –<br>(„Draehmpaehl“/zu § 611 a BGB a.F. –<br>Auszüge) .....                                      | 189 |
| 7.5.6 Bundesverfassungsgericht (BVerfG),<br>Beschluss vom 16. November 1993 – 1 BvR 258/86 –<br>(„Maschinenschlosserin“/zu § 611 a BGB a.F. –<br>Auszüge) .....                 | 196 |
| 7.5.7 Bundesarbeitsgericht (BAG),<br>Urteil vom 27. April 2000 – 8 AZR 295/99 –<br>(„Filialleiterin“/zu § 661 a BGB a.F. –<br>Auszüge) .....                                    | 202 |
| 7.5.8 Bundesarbeitsgericht (BAG),<br>Urteil vom 5. Februar 2004 – 8 AZR 112/03 –<br>(„Volljuristin“/zu § 661 a BGB a.F. –<br>Auszüge) .....                                     | 208 |
| 7.5.9 Europäischer Gerichtshof (EuGH),<br>Urteil vom 11. Juli 2006 – C-13/05 –<br>(„Navas“/Behinderung – Auszüge) .....   | 214 |
| 7.5.10 Bundesarbeitsgericht (BAG),<br>Urteil vom 15. Februar 2005 – 9 AZR 635/03 –<br>(„Schreibmaschinenkenntnisse“/<br>zu § 81 Abs. 2 SGB IX a.F. – Auszüge) .....             | 219 |
| 7.5.11 Europäischer Gerichtshof (EuGH),<br>Urteil vom 17. Oktober 1995 – C-450/93 –<br>(„Kalanke“/positive Maßnahmen – Auszüge) .....   | 224 |
| 7.5.12 Bundesarbeitsgericht (BAG),<br>Urteil vom 27. Oktober 1998 – 9 AZR 299/97 –<br>(„Obstsortiererinnen“/arbeitsrechtlicher Gleich-<br>behandlungsgrundsatz – Auszüge) ..... | 228 |

| Inhaltsverzeichnis  |     |
|---|-----|
| 7.5.13 Landesarbeitsgerichte .....  | 231 |
| 7.5.13.1 Landesarbeitsgericht Rheinland-Pfalz (Mainz),<br>Urteil vom 1. September 2005<br>– 4 Sa 865/04 – (Auszüge) ..... | 231 |
| 7.5.13.2 Landesarbeitsgericht Hessen (Frankfurt),<br>Urteil vom 7. November 2005<br>– 7 Sa 473/05 – (Auszüge) .....       | 233 |
| <b>7.6 Musterschreiben</b> .....  | 234 |
| 7.6.1 Androhung Leistungsverweigerung .....   | 234 |
| 7.6.2 Geltendmachung Entschädigung .....  | 235 |
| <b>7.7 Antidiskriminierungsverbände</b> (Adressen) .....  | 236 |
| <b>7.8 Literaturhinweise</b> .....  | 238 |
| <b>Stichwortverzeichnis</b> .....   | 243 |

## (Telefax-) Bestellschein

Hiermit bestelle(n) ich (wir)

**Exemplar(e) Gleichbehandlung/Antidiskriminierung in Betrieben**  
**Arbeitsrechtlicher Leitfaden zum Gleichbehandlungsgesetz (AGG)**  
 252 Seiten, 2007, € 19,80\*), Brosch., ISBN 978-3-87199-182-0  
\*) einschließlich der gesetzlichen Mehrwertsteuer

---

|                   |  |              |
|-------------------|--|--------------|
| Name              |  |              |
| Firma (optional)  |  |              |
| Straße            |  |              |
| Postleitzahl      |  | Ort          |
| e-mail (-Adresse) |  | Datum        |
|                   |  | Unterschrift |

**Direkt** bestellung unter  
 Telefon 060 71 - 82 09 40  
 Telefax 060 71 - 82 09 47  
 (vertrieb@elsner.de)

**Otto Elsner Verlagsgesellschaft**  
 mbH & Co. KG  
 Postfach 1362 | Industriestr. 30  
 64803 Dieburg | 64807 Dieburg  
<http://www.elsner.de>