
Dr. Klaus Michael Alenfelder

Diskriminierungsschutz im Arbeitsrecht: Das neue Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz

von

Dr. Klaus Michael Alenfelder

Fachanwalt für Arbeitsrecht in Bonn

Deubner
Recht & Praxis



Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	VIII
Literaturverzeichnis	XVII
Teil 1	1
Kapitel A: Die Regelungen des AGG im Arbeitsrecht	1
I. Allgemein	1
II. Anwendungsbereich	2
1. Beschäftigte	2
a) Arbeitnehmerähnliche Personen	2
b) Selbständige und Organe	3
2. Arbeitgeber	4
3. Sachlicher Anwendungsbereich	4
III. Diskriminierung	4
1. Unmittelbare Benachteiligung	5
2. Mittelbare Benachteiligung	6
3. Belästigung	6
4. Sexuelle Belästigung	7
5. Anweisung zu Diskriminierung als Diskriminierung .	8
6. Vermittelte Diskriminierung	9
IV. Diskriminierungsmerkmale	10
1. Aus Gründen der Rasse und Ethnische Herkunft	10
a) Vermeintliche „Rasse“	10
b) Ethnische Herkunft	10
2. Geschlecht	11
3. Religion	11
4. Weltanschauung	12
5. Behinderung	12
6. Alter	12
7. Sexuelle Identität	13
V. Rechtfertigung der Diskriminierung	13
1. Rechtfertigung wegen beruflicher Anforderungen,	
§ 8 AGG	13
a) Grundsatz	13
b) Gleiche Vergütung	14
2. Rechtfertigung von Benachteiligung wegen Religion	
und Weltanschauung	14

3.	Rechtfertigung von Benachteiligung wegen des Alters	15
4.	„Rechtfertigung“ einer mittelbaren Benachteiligung .	17
5.	Unterschiedliche Behandlung wegen mehrerer Gründe	18
6.	Positive Maßnahmen	18
VI.	Organisationspflicht des Arbeitgebers	19
1.	Ausschreibung	19
2.	Schutz vor Benachteiligung, § 12 AGG	19
VII.	Rechtsfolgen bei Diskriminierung	20
1.	Beschwerderecht, § 13 AGG	20
2.	Leistungsverweigerungsrecht, § 14 AGG	20
3.	Unterlassung und Beseitigung	21
4.	Schadensersatz, § 15 AGG	22
a)	Ersatz des Nichtvermögensschadens	22
aa)	Grundsatz	22
bb)	Höhe des Schadensersatzes	22
cc)	Anwendung kollektivrechtlicher Regelungen	27
b)	Schadensersatz wegen des Vermögensschadens .	27
aa)	Anspruch aus dem AGG, § 15 Abs. 1 AGG	27
bb)	Sonstige Ansprüche	28
cc)	Europarechtliche Schwierigkeiten beim Ersatz materieller Schäden	28
c)	Fehlverhalten des Arbeitgebers	29
d)	Schadensersatz bei Nichtausführung einer Anweisung zur Diskriminierung	30
e)	Einheitliche Anspruchsfrist	30
f)	Persönliche Haftung diskriminierender Dritter .	31
aa)	Haftung der Arbeitnehmer untereinander	31
bb)	Haftung des Arbeitnehmers gegenüber dem Arbeitgeber	32
cc)	Haftung sonstiger Dritter gegenüber Beschäftigten	32
5.	Beweislast, § 22 AGG	32
6.	Maßregelungsverbot, § 16 AGG	36
7.	Mitgliedschaft in Vereinigungen	37
VIII.	Prozessführung	37
1.	Kündigungsschutz und AGG	37
2.	Unterstützung durch Antidiskriminierungsverbände .	39
IX.	Betriebsrat	39
X.	Antidiskriminierungsstelle	40

XI. Änderungen in anderen Gesetzen	41
1. SGB I	41
2. SGB III	41
3. SGB IV	41
4. BGB	42
Kapitel B: Umgang mit dem AGG	43
I. Gesamtkonzept: Total Diversity Concept™	43
1. Allgemein	43
2. Antidiskriminierungsanhörung und Diskriminierungsprüfung	43
3. Prüfliste	44
4. Dokumentation und Speicherung	44
5. AGG-Zertifizierung	46
II. Bewerbung/Ausschreiben	46
1. Gestaltung Ausschreiben und Stellenbeschreibung/ Anforderungsprofil	47
2. Bewerbungsunterlagen	50
3. Vorstellungsgespräche	52
a) Grundsatz	52
b) Fragen des Arbeitgebers	53
aa) Schwangerschaft	53
bb) Gesundheitszustand	54
cc) Schwerbehinderung	56
dd) Vorstrafen	57
ee) Strafverfahren	59
ff) Religion und Weltanschauung	59
gg) Partei-/Gewerkschaftszugehörigkeit	60
hh) Schulischer und beruflicher Werdegang ...	61
ii) Bisherige Vergütung	61
jj) Vermögensverhältnisse	61
kk) Andere Arbeitsverhältnisse	62
ll) Frage nach dem Lebensalter	62
mm) Frage nach der Arbeitsurlaubnis	62
nn) Fragen nach den Umständen des Privatlebens	62
oo) Zusammenfassung	68
c) Offenbarungspflicht	70
4. Auswahlverfahren	71
5. Auswahl durch Dritte	73
6. Einstellungsuntersuchung	73

7.	Auswahlentscheidung	74
a)	Einstellung	74
b)	Vorgehen	75
c)	Onlinefragebögen	78
d)	Absagen	79
8.	Initiativbewerbungen	79
III.	Durchführung des Arbeitsverhältnisses	80
1.	Vertragsgestaltung	80
a)	Arbeitsvertrag Allgemein	80
b)	Problematische Klauseln	80
aa)	Urlaub und Freizeit	80
bb)	Sonderurlaub	81
cc)	Arbeitszeiten	81
dd)	Altersgrenzen	82
c)	Beschäftigungsbedingungen	82
aa)	Kleiderordnung	82
bb)	Titel	83
cc)	Behindertengerechte Einrichtung	83
dd)	Religionsausübung	83
d)	Umgang mit Altverträgen	83
e)	Befristungen	84
aa)	Allgemein	84
bb)	Nichtverlängerung	85
cc)	Altersbefristung	85
f)	Teilzeit	85
aa)	Allgemein	85
bb)	Altersteilzeitregelungen	86
2.	Gehaltsgestaltung	86
a)	Gehalt	86
b)	Gehaltsfestlegung	87
c)	Gehaltserhöhung und Zulagen	88
d)	Zusatzleistungen	89
aa)	Private Firmenwagenbenutzung, Freiflüge, Reisekostenerstattung	89
bb)	Jubiläumspräsente und Sonderzuwendungen	89
cc)	Jahressonderzahlung	89
dd)	Kinderbetreuungszuschuss	89
ee)	Betriebskindergarten	89
ff)	Firmenparkplätze	90
gg)	Kantine	91
hh)	Versicherungen	91
ii)	Weitere Leistungen	91

e)	Zielvereinbarungen	92
f)	Betriebliche Altersvorsorge	93
3.	Belästigung	94
4.	Sexuelle Belästigung	94
5.	Personalgespräche	97
6.	Mitteilungen an Mitarbeiter	97
7.	Beförderungen	97
a)	Personal- und Aufstiegsplanung	98
b)	Beförderung durch Personalentscheidung	99
c)	Automatische Beförderung	99
d)	Weiterbildung und Schulung	100
8.	(Zwischen-)Zeugnisse	100
9.	Betriebsvereinbarungen und Tarifverträge	100
IV.	Aktiv gegen Diskriminierung	101
1.	Schulungen	101
2.	AGG-Vpflichtung im Arbeitsvertrag	103
3.	Unternehmensrichtlinie	103
4.	Arbeitsorganisation	107
5.	Gleichbehandlungs- und „Diversity“-Programme	107
6.	Beschwerdewesen organisieren	107
7.	Die Vielfalt analysieren	108
8.	Zusammenarbeit mit dem Betriebsrat	108
V.	Beendigung des Arbeitsverhältnisses	109
1.	Allgemein	109
2.	Betriebsbedingte Kündigung	110
a)	Sozialauswahl	110
b)	Tarifliche Kündigungsverbote für ältere Arbeitnehmer	110
c)	Sozialplan	111
3.	Abfindungen	111
VI.	Arbeitnehmerähnliche Selbständige und Organe der Gesellschaft	112
1.	Organe der Gesellschaft	112
2.	Selbständige	112
3.	Arbeitnehmerähnliche Selbständige	113
VII.	Checkliste AGG	115
VIII.	Muster einer Diskriminierungsklage	122
Teil 2:	Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz (AGG)	123
Stichwortverzeichnis		137