

# [Das Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz als Aufgabe und Instrument des Betriebsrates](#)

Bearbeitet von  
Manuel Schwering

1. Auflage 2010. Buch. 348 S. Hardcover  
ISBN 978 3 631 60258 4  
Format (B x L): 14,8 x 21 cm  
Gewicht: 610 g

[Recht > Arbeitsrecht > Antidiskriminierung, Gleichbehandlung](#)

Zu [Inhaltsverzeichnis](#)

schnell und portofrei erhältlich bei

The logo for beck-shop.de features the text 'beck-shop.de' in a bold, red, sans-serif font. Above the 'i' in 'shop' are three red dots of varying sizes, arranged in a slight arc. Below the main text, the words 'DIE FACHBUCHHANDLUNG' are written in a smaller, red, all-caps, sans-serif font.

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung [beck-shop.de](#) ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.

## Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung .....	17
I. Ziel der Untersuchung .....	19
II. Gang der Untersuchung .....	20
B. Diskriminierungsschutz vor Inkrafttreten des AGG .....	23
I. Gleichbehandlung der Beschäftigten gemäß § 75 BetrVG .....	24
1. Kollektivrechtliche Folgen bei Verstoß .....	24
a) Rechte aus § 23 Abs. 3 S. 1 BetrVG .....	25
b) Entfernung betriebsstörender Arbeitnehmer gemäß § 104 BetrVG .....	25
c) Zustimmungsverweigerung gemäß § 99 Abs. 2 Nr. 1 und 6 BetrVG .....	26
2. Bewertung .....	28
II. Allgemeine Aufgaben gemäß § 80 BetrVG .....	28
III. Soziale Angelegenheiten .....	29
IV. Personelle Angelegenheiten .....	30
V. Fazit .....	31
VI. Die Einführung der Antidiskriminierungsrichtlinien .....	33
1. Vertikale Wirkung der Richtlinien? .....	34
2. Auswirkungen auf die Betriebsverfassung .....	36
3. Fazit .....	37
C. Die Vorschriften des AGG .....	39
I. Rechte des Betriebsrates nach § 17 AGG .....	40
1. Soziale Verantwortung gemäß § 17 Abs. 1 AGG .....	40
a) Europarechtliche Vorgaben .....	41
b) Gesetzgebungsverfahren .....	42
c) Sozialer Dialog .....	43
aa) Appellfunktion .....	45
bb) Auslegungsfunktion .....	46
d) Fazit .....	46
2. Unterlassungs- und Beseitigungsanspruch des Betriebsrates gemäß § 17 Abs. 2 AGG .....	47

a) Europarechtliche Vorgaben .....	48
b) Gesetzgebungsverfahren .....	49
c) Erkenntnisverfahren gemäß § 17 Abs. 2 S. 1 AGG i. V. m. § 23 Abs. 3 S. 1 BetrVG .....	50
aa) Rechtscharakter der Verweisung .....	50
bb) Betrieb gemäß § 1 Abs. 1 S. 1 BetrVG .....	52
cc) Antragsberechtigung .....	53
(1) Exkurs: Antragsrecht der Gewerkschaft für nicht organisierte Arbeitnehmer? .....	53
(a) Negative Koalitionsfreiheit .....	54
(aa) Eingriff bei nicht organisierten Arbeitnehmern? .....	55
(bb) Verfassungsrechtliche Rechtfertigung? .....	56
(b) Koalitionsbetätigungsfreiheit .....	57
(aa) Eingriff bei anders organisierten Arbeitnehmern? .....	58
(bb) Verfassungsrechtliche Rechtfertigung? .....	59
(c) Ergebnis .....	60
(2) Sonstige Antragsberechtigte .....	60
(a) Wortlaut .....	61
(b) Systematik .....	61
(c) Historie .....	64
(d) Telos .....	65
(e) Zwischenergebnis .....	69
(f) Europarechtliche Gebotenheit .....	69
(g) Analogie .....	70
(h) Ergebnis .....	72
dd) Verstoß gegen die Vorschriften des 2. Abschnittes des AGG .....	72
(1) Reichweite des Anwendungsbereiches .....	74
(2) Kollektiver Bezug des Verstoßes? .....	75
(a) Meinungsstand .....	75
(b) Stellungnahme .....	76
(c) Ergebnis .....	80
(3) Zeitpunkt des Verstoßes .....	80
(a) Meinungsstand zu § 23 Abs. 3 BetrVG .....	81
(b) Stellungnahme .....	81
(c) Übertragbarkeit auf § 17 Abs. 2 AGG? .....	85
(d) Ergebnis .....	87
(4) Grober Verstoß .....	88

	(a) Kriterium der „Offensichtlichkeit“ .....	89
	(b) Kriterium der „Erheblichkeit“ .....	91
	(c) Wiederholungsgefahr .....	94
	(aa) Neuere Tendenzen: Indizierung der Wiederholungsgefahr .....	96
	(bb) Übertragbarkeit auf § 17 Abs. 2 AGG? .....	97
	(d) Rechtsansicht des Arbeitgebers in einer schwierigen und ungeklärten Rechtsfrage .....	98
	(e) Verschulden des Arbeitgebers? .....	100
	(f) Haftungsprivileg gemäß § 15 Abs. 3 AGG .....	104
	(g) Ergebnis .....	106
ee)	Antrag .....	107
ff)	Verfahrensart .....	109
	(1) Meinungsstand .....	109
	(2) Stellungnahme .....	110
	(3) Analoge Anwendung von § 2 a Abs. 1 Nr. 1 ArbGG ...	113
	(4) Ergebnis .....	115
gg)	Anwendung der Beweislastregelung des § 22 AGG? .....	115
	(1) Wortlaut .....	116
	(2) Systematik .....	117
	(3) Historie .....	118
	(4) Telos .....	119
	(5) Zwischenergebnis .....	122
	(6) Europarechtliche Gebotenheit .....	122
	(7) Analogie .....	123
	(8) Ergebnis .....	124
hh)	Präjudizielle Wirkung des Verfahrens nach § 17 Abs. 2 AGG? .....	125
	(1) Präjudizielle Rechtskraft .....	126
	(2) Einseitige Bindungswirkung für den Arbeitgeber .....	129
	(3) Ergebnis .....	131
ii)	Zulässigkeit einstweiligen Rechtsschutzes? .....	131
	(1) Meinungsstand zu § 23 Abs. 3 BetrVG .....	132
	(2) Stellungnahme .....	133
	(3) Übertragbarkeit auf § 17 Abs. 2 AGG? .....	137
	(4) Ergebnis .....	139
jj)	Verhältnis zu anderen Verfahren .....	140
	(1) Sperrwirkung durch betriebsverfassungsrechtliche Normen? .....	140
	(2) Verhältnis zu § 23 Abs. 3 BetrVG? .....	141

(3) Ausschluss individueller Ansprüche? .....	142
(4) Allgemeiner Unterlassungsanspruch neben § 17 Abs. 2 AGG? .....	144
kk) Kostentragung .....	148
(1) Anwendung von § 40 Abs. 1 BetrVG .....	148
(a) Beschränkung auf Rechte und Aufgaben nach dem BetrVG? .....	149
(b) Stellungnahme .....	150
(c) Zwischenergebnis .....	151
(2) Grenzen der Kostentragungspflicht .....	152
(3) Ergebnis .....	155
d) Vollstreckungsverfahren gemäß § 17 Abs. 2 Hs. 2 AGG i. V. m. § 23 Abs. 3 S. 2 bis 5 BetrVG .....	156
aa) Besonderheiten .....	156
bb) Antrag und Antragsberechtigung .....	157
cc) Verpflichtung zur Unterlassung oder Duldung einer Handlung (§ 23 Abs. 3 S. 2 BetrVG) .....	158
(1) Rechtskräftige gerichtliche Entscheidung .....	158
(2) Androhung .....	159
(3) Schuldhaftes Zuwiderhandlung .....	160
(4) Festsetzung des Ordnungsgeldes .....	161
dd) Verpflichtung zur Vornahme einer Handlung (§ 23 Abs. 3 S. 3 BetrVG) .....	162
(1) Rechtskräftige gerichtliche Entscheidung .....	162
(2) Keine Androhung .....	163
(3) Nichtbefolgung .....	163
(4) Festsetzung des Zwangsgeldes .....	164
ee) Rechtsmittel .....	165
ff) Vollstreckung .....	165
e) Fazit .....	166
II. Vorschriften mit kollektivrechtlichem Bezug .....	168
1. Verbot benachteiligender Ausschreibungen gemäß § 11 AGG .....	168
a) Beteiligung des Betriebsrates gemäß § 93 BetrVG .....	170
aa) Ausgestaltung des Initiativrechtes .....	171
bb) Betriebsvereinbarungen als Kontrollinstrument .....	173
b) Handlungsmöglichkeiten bei einem Verstoß gegen § 11 AGG .....	174
aa) Zustimmungsverweigerung gemäß § 99 Abs. 2 Nr. 1 BetrVG .....	175
(1) Meinungsstand .....	176
(2) Stellungnahme .....	177

bb) Zustimmungsverweigerung gemäß § 99 Abs. 2 Nr. 5 BetrVG .....	180
cc) Verfahren nach § 17 Abs. 2 AGG .....	183
c) Ergebnis .....	184
2. Maßnahmen und Pflichten des Arbeitgebers zum Schutz vor Benachteiligung gemäß § 12 AGG .....	184
a) Präventive Maßnahmen i. S. d. § 12 Abs. 1 und 2 AGG .....	185
aa) Mitbestimmung gemäß § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG .....	187
(1) Vorrang einer gesetzlichen Regelung .....	188
(2) Kollektive Regelung .....	189
(3) Ordnungs- und Arbeitsverhalten .....	190
(4) Hinweis- und Hinwirkungspflichten gemäß § 12 Abs. 2 S. 1 AGG .....	191
(a) Entscheidung über das „Ob“ .....	192
(b) Entscheidung über das „Wie“ .....	193
(5) Schulungen gemäß § 12 Abs. 2 S. 2 AGG .....	194
(a) Entscheidung über das „Ob“ .....	194
(b) Entscheidung über das „Wie“ .....	196
(6) Verhaltensrichtlinien (Ethikrichtlinien) .....	197
(a) Stand der Rechtsprechung .....	198
(b) Einzelfälle .....	201
(aa) Diskriminierungsverbote .....	201
(bb) Anzeigepflichten/Whistleblower-Klausel .....	201
(cc) Betriebsbußen .....	203
(c) Ergebnis .....	205
bb) Mitbestimmung gemäß § 98 BetrVG .....	206
(1) AGG-Schulungen als „betriebliche Berufsbildungsmaßnahmen“ .....	206
(2) AGG-Schulungen als „sonstige Bildungsmaßnahmen“ .....	209
cc) Schulungsanspruch gemäß § 37 Abs. 6 BetrVG .....	211
(1) Vermittlung erforderlicher Kenntnisse durch AGG-Schulungen .....	211
(a) Ansicht von Hanau .....	212
(b) Stellungnahme .....	212
(2) Dauer und Kosten .....	215
b) Repressive Maßnahmen i. S. d. § 12 Abs. 3 und 4 AGG .....	216
aa) Mitbestimmung gemäß § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG .....	218
bb) Mitbestimmung gemäß § 99 BetrVG .....	219
cc) Anhörung gemäß § 102 BetrVG .....	220

dd) Entfernungsverlangen gemäß § 104 BetrVG .....	222
c) Handlungsmöglichkeiten bei Missachtung von § 12 AGG .....	224
d) Fazit .....	226
3. Beschwerdeverfahren nach § 13 AGG .....	227
a) Mitbestimmung gemäß § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG .....	228
aa) Entscheidung des BAG v. 21.07.2009 .....	229
bb) Stellungnahme .....	230
(1) Festlegung der Beschwerdestelle .....	232
(a) Vorrang einer gesetzlichen Regelung .....	232
(b) Mitbestimmungspflichtiges Ordnungsverhalten .....	233
(2) Besetzung der Beschwerdestelle .....	234
(a) Vorrang einer gesetzlichen Regelung .....	235
(b) Mitbestimmungspflichtiges Ordnungsverhalten .....	236
(3) Regelung des Beschwerdeverfahrens .....	238
(a) Vorrang einer gesetzlichen Regelung .....	238
(b) Mitbestimmungspflichtiges Ordnungsverhalten .....	239
(c) Abweichungsverbot des § 31 AGG .....	240
(d) Systematik zu § 86 BetrVG .....	241
(e) Ausdehnung auf leitende Angestellte .....	242
cc) Ergebnis .....	244
b) Verhältnis zum Beschwerdeverfahren der §§ 84, 85 BetrVG .....	244
c) Handlungsmöglichkeiten bei Missachtung von § 13 AGG .....	246
D. Auswirkungen des AGG auf die betriebsverfassungsrechtlichen	
Rechte und Pflichten des Betriebsrates .....	249
I. Gleichbehandlung der Betriebsangehörigen nach	
§ 75 Abs. 1 BetrVG .....	249
II. Allgemeine Aufgaben nach § 80 BetrVG .....	251
1. Überwachungsaufgaben .....	251
a) AGG als überwachungspflichtiges Gesetz .....	252
b) Durchsetzung der tatsächlichen Gleichstellung .....	254
c) Vereinbarkeit von Familie und Erwerbstätigkeit .....	255
d) Eingliederung Schwerbehinderter und sonstiger besonders	
schutzbedürftiger Personen .....	255
e) Förderung älterer Arbeitnehmer .....	257
f) Integration ausländischer Arbeitnehmer und Bekämpfung	
von Rassismus und Fremdenfeindlichkeit .....	258
2. Unterrichtung und Einsichtnahme .....	260
a) Einsichtnahmerecht in die Bruttoengellisten .....	260
aa) Gegenstand und Reichweite des Einblicksrechts .....	261

bb) Weitergabe von Informationen an benachteiligte Arbeitnehmer .....	262
b) Ergebnis .....	263
III. Soziale Angelegenheiten nach § 87 Abs. 1 BetrVG .....	264
IV. Freiwillige Betriebsvereinbarungen nach § 88 BetrVG .....	265
V. Personalplanung nach § 92 BetrVG .....	266
VI. Beschäftigungssicherung nach § 92a BetrVG .....	268
VII. Personalfragebögen nach § 94 BetrVG .....	269
1. Berücksichtigung des AGG .....	270
a) Frage nach einer Schwangerschaft .....	271
b) Frage nach einer Schwerbehinderteneigenschaft/ Behinderung .....	272
c) Frage nach dem Lebensalter .....	274
d) Frage nach der Religionszugehörigkeit .....	275
e) Frage nach Erkrankungen .....	275
2. Ergebnis .....	277
VIII. Auswahlrichtlinien nach § 95 BetrVG .....	277
IX. Personelle Einzelmaßnahmen nach § 99 BetrVG .....	279
1. Mitteilung persönlicher Umstände nach § 99 Abs. 1 BetrVG .....	280
2. Zustimmungsverweigerung nach § 99 Abs. 2 BetrVG bei Versetzungen, Ein- und Umgruppierungen .....	281
X. Rechte bei Kündigungen nach § 102 BetrVG .....	282
1. Bereichsausnahme des § 2 Abs. 4 AGG .....	283
a) Interpretation von § 2 Abs. 4 AGG im Schrifttum .....	284
b) Entscheidung des BAG v. 06.11.2008 .....	284
c) Stellungnahme .....	285
2. Zwischenergebnis .....	287
3. Handlungsoptionen bei diskriminierender Kündigung .....	288
a) Widerspruch nach § 102 Abs. 3 BetrVG .....	289
b) Äußerung von Bedenken nach § 102 Abs. 2 S. 1 BetrVG .....	292
c) Verfahren nach § 17 Abs. 2 AGG? .....	292
4. Ergebnis .....	294
XI. Sozialpläne nach §§ 112, 112a BetrVG .....	295
1. Sozialpläne als Gegenstand der AGG-Kontrolle .....	295
2. Sonderfall altersbezogene Abfindungsregelung .....	297
3. Rechtsfolge bei benachteiligenden Regelungen .....	299
4. Ergebnis .....	300
XII. Fazit .....	300
Literaturverzeichnis .....	303