

[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 [Leseprobe](#)

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