

# Das Verbot der Altersdiskriminierung bei der Begründung und Beendigung von Arbeitsverhältnissen

Bearbeitet von  
Mathias W Scholz

1. Auflage 2006. Buch. 300 S. Hardcover  
ISBN 978 3 89821 730 9

Recht > Arbeitsrecht > Arbeitsvertrag, Kündigungsschutz, Mutterschutz,  
Personalwesen

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 increasing size. 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](http://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

<b>A. Einleitung .....</b>	<b>1</b>
<b>B. Demographische Entwicklung mit ihren wirtschaftlichen und sozialen Folgen .....</b>	<b>5</b>
<b>C. Die Richtlinie 2000/78/EG .....</b>	<b>8</b>
I. Entstehungsgeschichte .....	8
1. Schutz vor Diskriminierung durch die Europäische Gemeinschaft.....	9
2. Schutz älterer Menschen durch die Europäische Gemeinschaft.....	11
3. Vorläufer der europäischen Antidiskriminierungsregelungen.....	14
4. Rechtsgrundlage .....	15
5. Subsidiarität .....	18
a) Anwendbarkeit.....	19
b) Inhaltliche Kontrolle.....	20
c) Justitiabilität .....	21
d) Begründungspflicht .....	22
II. Wirkungsweise der Richtlinie.....	23
1. Klassischer Ansatz .....	23
2. Neuere Tendenzen des EuGH .....	25
III. Anwendungsbereich .....	27
1. Geschützter Personenkreis .....	27
2. Sachlicher Geltungsbereich.....	28
a) Zugang zu unselbstständiger und selbstständiger Erwerbstätigkeit..	28
b) Zugang zu Aus- und Weiterbildungsmaßnahmen.....	29
c) Beschäftigungs- und Arbeitsbedingungen.....	30
aa) Begriff der Arbeitsbedingungen .....	30
bb) Begriff des Entgelts.....	31
d) Mitgliedschaft und Mitwirkung in Organisationen.....	32
3. Schwellenwert .....	33
4. Ausnahmeregelungen .....	35

IV. Definition Alter .....	37
V. Definition Diskriminierung .....	39
1. Herkunft und Entwicklung des Begriffes.....	39
2. Vergleichstatbestand .....	41
3. Ungleichbehandlung der Vergleichsgruppen.....	42
4. Unmittelbare Diskriminierung .....	44
a) Kausalität .....	45
b) Verschulden .....	47
c) Hypothetischer Geschehensablauf.....	47
5. Mittelbare Diskriminierung.....	49
a) Entstehungsgeschichte .....	50
b) Grundsätze der mittelbaren Diskriminierung .....	52
c) Tatbestand .....	57
aa) Neutrale Vorschriften, Kriterien oder Verfahren .....	57
bb) Benachteiligung in besonderer Weise.....	58
cc) Kausalität und Zurechnung.....	60
dd) Sachliche Rechtfertigung .....	63
(1) Art. 2 Abs. 2 b) Ziffer i) RL .....	64
(2) Art. 2 Abs. 2 b) Ziffer ii) RL .....	66
ee) Verschulden .....	66
6. Belästigung.....	66
a) Regelungsziel.....	67
b) Reichweite der Tathandlung.....	68
aa) Verletzung der Würde.....	69
bb) Von Einschüchterungen usw. gekennzeichnetes Umfeld .....	70
c) Verschulden .....	71
7. Anweisung zur Diskriminierung .....	71
8. Ausnahmen .....	72
a) Art. 2 Abs. 5 RL.....	73
b) Art. 4 Abs. 1 RL .....	73
aa) Anwendbarkeit.....	74
bb) Wesentliche und entscheidende berufliche Anforderung .....	75
(1) Tatsächliche Unverzichtbarkeit .....	75

(2) Unverzichtbarkeit im weiteren Sinne durch Leistungsabfall ...	76
(3) Unverzichtbarkeit im weiteren Sinne aufgrund von Kundenerwartungen .....	79
cc) Rechtmäßiger Zweck und angemessene Anforderung.....	80
VI. Rechtfertigung .....	81
1. Art. 6 Abs. 1 RL .....	83
a) Anwendbarkeit.....	84
b) Voraussetzungen.....	85
aa) Objektivität und Angemessenheit.....	85
bb) Legitimes Ziel.....	86
cc) Angemessene und erforderliche Mittel .....	89
c) Fallgruppen .....	89
aa) Zugangsbedingungen zur Beschäftigung und beruflichen Bildung .....	90
bb) Mindestaltersgrenzen .....	91
cc) Höchstaltersgrenzen.....	92
2. Art. 6 Abs. 2 RL .....	93
VII. Positive Maßnahmen.....	94
1. Voraussetzungen .....	95
a) Maßnahmen der Mitgliedstaaten .....	95
b) Benachteiligung einer bestimmten Bevölkerungsgruppe.....	96
c) Gleichstellung als Zielrichtung der Maßnahme.....	97
2. Belastung anderer Arbeitnehmer.....	98
3. Rechtsgrundlage .....	99
4. Entstehende Probleme für den deutschen Gesetzgeber .....	100
VIII. Rechtsbehelfe und Rechtsdurchsetzung .....	103
1. Rechtsschutz .....	103
a) Art. 9 Abs. 1 RL.....	104
b) Art. 9 Abs. 2 RL .....	104
c) Art. 9 Abs. 3 RL.....	106
2. Nachweis diskriminierenden Verhaltens .....	107
a) Glaubhaftmachung.....	109
b) Umfang der Beweiserleichterung .....	111

c) Parteien eines Prozesses.....	113
d) Umsetzung im deutschen Recht .....	113
3. Viktimisierung.....	114
4. Sozialer Dialog .....	115
IX. Rechtsfolgen eines Verstoßes.....	117
1. Nichtigkeit .....	117
2. Beseitigungs- und Unterlassungsanspruch.....	119
3. Schadensersatz.....	120
a) Verschulden .....	120
b) Belästigung .....	121
c) Umfang der Schadensersatzleistungen .....	122
4. Strafschadensersatz .....	123
<b>D. Die deutsche Rechtslage zum Schutz vor Altersdiskriminierung vor Umsetzung der Richtlinie 2000/78/EG .....</b>	<b>127</b>
I. Grundgesetz.....	127
1. Art. 3 Abs. 1 GG .....	128
2. Art. 12 Abs. 1 GG .....	129
II. Gesetzesrecht .....	130
III. Arbeitsrechtlicher Gleichbehandlungsgrundsatz.....	132
IV. Schutz vor Belästigung.....	134
<b>E. Die Umsetzung im deutschen Recht .....</b>	<b>135</b>
<b>F. Fallgruppen .....</b>	<b>137</b>
I. Begründung des Arbeitsverhältnisses .....	138
1. Stellenausschreibung.....	140
a) Art der Ausschreibung .....	141
b) Vergleichsgruppen.....	142
c) Ausnahmen .....	144
d) Rechtsfolgen .....	148
2. Entscheidung über Einladung zum Vorstellungsgespräch.....	150
a) Vergleichsgruppen .....	151

aa) Vergleich zur Gesamtbevölkerung .....	152
bb) Vergleich zur Bewerbergruppe .....	152
cc) Vergleich zu einer qualifizierten Bevölkerungsgruppe.....	153
dd) Stellungnahme .....	153
b) Rechtfertigung .....	154
c) Rechtsfolgen .....	156
aa) Anspruch auf Einladung .....	157
bb) Anspruch auf Einstellung .....	158
cc) Anspruch auf Entschädigung.....	158
3. Vorstellungsgespräch .....	159
a) Fragerecht .....	159
aa) Diskriminierende Wirkung einer Frage .....	160
bb) Frage nach dem Alter .....	162
b) Rechtsfolgen .....	165
4. Einstellungsentscheidung .....	166
a) Vergleichsgruppen .....	169
b) Rechtfertigung .....	170
c) Rechtsfolgen .....	174
aa) Anspruch auf Einstellung .....	174
bb) Anspruch auf Entschädigung .....	176
5. § 14 Abs. 3 TzBfG .....	177
a) Rechtfertigung nach Art. 6 Abs. 1 Satz 2 a) RL.....	179
b) Rechtfertigung nach Art. 7 Abs. 1 RL.....	185
c) Verfahren vor dem EuGH.....	186
aa) Zulässigkeit.....	186
bb) Begründetheit .....	190
II. Beendigung des Arbeitsverhältnisses .....	191
1. Sozialauswahl nach § 1 Abs. 3 KSchG.....	193
a) Lebensalter .....	193
b) Betriebszugehörigkeit.....	199
c) Unterhaltspflichten.....	201
2. Gesetzliche Kündigungsfristen .....	203
a) § 622 Abs. 2 Satz 1 BGB .....	203

b) § 622 Abs. 2 Satz 2 BGB.....	205
3. Höhe der Abfindung.....	206
a) § 10 Abs. 2 Satz 1 KSchG .....	206
b) § 10 Abs. 2 Satz 2 KSchG .....	209
4. Klagefrist.....	210
5. Altersgrenzen.....	212
a) Höchstaltersgrenzen.....	213
aa) Ab Vollendung des 65. Lebensjahres.....	214
bb) Vor Vollendung des 65. Lebensjahres .....	216
b) Mindestaltersgrenzen.....	217
6. Tarifliche Unkündbarkeit von älteren Arbeitnehmern.....	217
<b>G. Arbeitsrechtliche Diskriminierungsverbote.....</b>	<b>223</b>
I. Eingliederung in das deutsche Rechtssystem.....	223
II. Effizienz .....	226
III. Alternativen .....	228
<b>H. Gesamtergebnisse der Fallgruppenuntersuchung.....</b>	<b>237</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>241</b>