Susanne Hoentzsch

Die Anwendung der Benachteiligungsverbote des Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetzes auf Organmitglieder

Am Beispiel des Geschäftsführers der Gesellschaft mit beschränkter Haftung und des Vorstandes der Aktiengesellschaft
Inhaltsübersicht

Einleitung........................................................................................................................................... 1

§ 1 Problemstellung ............................................................................................................................... 1

§ 2 Vorgehensweise und Gang der Darstellung..................................................................................3

1. Teil Anwendbarkeit des AGG .......................................................................................................7

§ 3 Organmitglieder nach dem AGG ................................................................................................. 7

§ 4 Bezugsebene: Organstellung und/oder Anstellung? .................................................................28

2. Teil Benachteiligungsverbote ......................................................................................................35

§ 5 Schutzbereich der Benachteiligungsverbote: Zugang und Beendigung ..................................35

§ 6 Rechtfertigungsgründe ..............................................................................................................99

3. Teil Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen das AGG ...............................................................146

§ 7 Ansprüche und Auswirkungen eines Verstoßes gegen das AGG ..............................................146

§ 8 Beweislast ..................................................................................................................................171

Zusammenfassung ..............................................................................................................................192

Literaturverzeichnis ..........................................................................................................................198
Inhaltsverzeichnis

Einleitung.............................................................................................................................................. 1

§ 1 Problemstellung ............................................................................................................................. 1

§ 2 Vorgehensweise und Gang der Darstellung................................................................................. 3

1. Teil Anwendbarkeit des AGG ....................................................................................................... 7

§ 3 Organmitglieder nach dem AGG ............................................................................................... 7

I. Gesellschafter-Geschäftsführer als Organmitglieder nach
§ 6 Abs. 3 AGG? ............................................................................................................................ 7

1. Problemstellung............................................................................................................................. 7

2. Auslegung des § 6 Abs. 3 AGG .................................................................................................. 11

a) Systematische, teleologische und historische
Auslegung der Norm ...................................................................................................................... 11

b) Vorgaben des europäischen Rechts............................................................................................. 16

c) Folgerungen für die Anwendbarkeit des AGG ....................................................................... 22

II. Einschränkungen aufgrund besonderer Vertrauensstellung? ................................................ 23

III. Ergebnis ....................................................................................................................................... 28

§ 4 Bezugsebene: Organstellung und/oder Anstellung? ............................................................... 28

I. Trennung zwischen Organ- und Anstellungsverhältnis ............................................................ 28

II. Meinungsstand und Stellungnahme ............................................................................................ 30

III. Ergebnis ....................................................................................................................................... 34
2. Teil Benachteiligungsverbote

§ 5 Schutzbereich der Benachteiligungsverbote: Zugang und Beendigung ........................................... 35

I. Problemstellung ................................................................................................................................. 35

II. Ausschließlich Zugangsschutz bei selbständigen Tätigkeiten? ..................................................... 36

1. Stellung des § 6 Abs. 3 AGG innerhalb des Gesetzes ................................................................. 36

2. Vorgaben des europäischen Rechts ................................................................................................. 39
    a) Entwicklung des Antidiskriminierungsrechts ................................................................. 40
    b) Abgrenzung unselbständige und selbständige Erwerbstätigkeit .............................. 44
        aa) Einbeziehung von Art. 157, 45 AEUV und 49, 56 AEUV in die Auslegung der Antidiskriminierungsvorschriften? ............... 46
        bb) Auslegung von Art. 157, 45 AEUV und Art. 49, 56 AEUV .......................... 49
    c) Schlussfolgerungen für die Auslegung der Antidiskriminierungsrichtlinien ................. 52
    d) Ergebnis ................................................................................................................................. 55

III. Organmitglieder als selbständig Beschäftigte? ........................................................................... 56

1. Einordnung der Organmitglieder nach deutschem Recht ........................................................... 56

2. Einordnung der Organmitglieder nach europäischem Recht ................................................... 58
    a) Einordnung der Tätigkeit von Organmitgliedern ......................................................... 58
    b) Folgerungen für GmbH-Geschäftsführer ...................................................................... 64
    c) Folgerungen für AG-Vorstände ...................................................................................... 67

IV. Europarechtskonforme Auslegung von § 6 AGG ................................................................. 68

V. Selbständige Organmitglieder ...................................................................................................... 73

1. Wertungswiderspruch bei Begrenzung des Diskriminierungsverbots auf den Zugangsschutz ................................................................................................................................. 73

2. Beendigung aufgrund von Abberufung bzw. Kündigung .......................................................... 75
    a) AG-Vorstand ...................................................................................................................... 75
        aa) Abberufung aus dem Organverhältnis ...................................................................... 75
            (1) Diskriminierender Vertrauensentzug .................................................................. 77
(a) Keine Auswirkungen des Diskriminierungsmerkmals auf die Gesellschaft ................................................................. 79
(b) Auswirkungen des Diskriminierungsmerkmals auf die Gesellschaft .............................................................................. 81
(c) Irrtum über ein Diskriminierungsmerkmal ........................................... 84
(2) Weitere diskriminierende Abberufungsgründe ............................. 87
(3) Ergebnis ............................................................................................... 88
   bb) Kündigung des Anstellungsverhältnisses .................................. 88
   cc) Auftreten des Wertungswiderspruchs? ....................................... 89
b) Mehrheitsgesellschafter-Geschäftsführer der GmbH ................... 90
3. Automatische Beendigung ............................................................... 94
   a) Bedingung und Befristung .......................................................... 94
   b) Auftreten des Wertungswiderspruchs ....................................... 96
VI. Ergebnis ............................................................................................... 98
§ 6 Rechtfer tigungsgründe ................................................................. 99
I. Besondere Berücksichtigung der Vertrauensstellung von Organmitgliedern? ................................................................. 99
II. Rechtfer tigungsgründe des AGG ...................................................... 101
   1. Überblick ......................................................................................... 101
   2. Berufliche Anforderungen (§ 8 AGG) ......................................... 103
      a) Grundsätzliche Anforderungen an die Rechtfer tigung ........... 103
      b) Besonderheiten bei Organpersonen ........................................ 109
   3. Altersdiskriminierung (§ 10 AGG) .................................................. 115
      a) Grundsätzliche Anforderungen an die Rechtfer tigung ........... 115
      b) Altersdiskriminierung bei Organmitgliedern ......................... 119
         aa) Altersgrenzen für die Beendigung der Tätigkeit ............... 121
   (1) Rechtfer tigung der Beendigung der Tätigkeit ......................... 122
      (a) Anwendung des § 10 S. 3 Nr. 5 AGG bei Organpersonen mit Beendigungsschutz .................................................. 122
Rechtswissenschaftliche Forschung und Entwicklung

Herausgegeben von

Prof. Dr. jur. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm.
Universität München

Band 780: Xuming Wang: Schutz von chemischen und pharmazeutischen Erfindungen in dem neuen chinesischen Patentrecht
2011 · 208 Seiten · ISBN 978-3-8316-4117-8

2011 · 180 Seiten · ISBN 978-3-8316-4109-3

Band 778: Alexander Weiss: Widersprüche im Recht · Unter besonderer Berücksichtigung europarechtsbedingter Widersprüche im deutschen Zivilrecht
2011 · 206 Seiten · ISBN 978-3-8316-4086-7

Band 777: Stefan Schmidtke: Unlautere geschäftliche Handlungen bei und nach Vertragsschluss
2011 · 274 Seiten · ISBN 978-3-8316-4082-9

Band 776: Marianna Moglia: Die Patentierbarkeit von Geschäftsmethoden
2011 · 358 Seiten · ISBN 978-3-8316-4075-1

Band 775: Mara Chromik: Die Entscheidungskriterien des Zivilrichters bei der Abwägung von Privatphärenscharz und öffentlichem Informationsinteresse · Eine rechtsvergleichende Untersuchung zum deutschen, französischen und spanischen Recht
2011 · 344 Seiten · ISBN 978-3-8316-4064-5

Band 774: Andrea Schmelz-Buchhold: Mediation bei Wettbewerbsstreitigkeiten · Chancen und Grenzen der Wirtschaftsmediation im Lauterkeits- und Immaterialgüterrecht
2010 · 394 Seiten · ISBN 978-3-8316-4019-5

Band 773: Emese Szilágyi: Leistungsschutzrecht für Verleger? · Eine rechtstatsächliche Untersuchung zur Wiederherstellung des Interessenausgleichs zwischen Verlegern, Urhebern und Allgemeinheit
2011 · 254 Seiten · ISBN 978-3-8316-4018-8

Band 772: Johannes Stehr: Die Personengesellschaft im Einkommensteuerrechtsverhältnis
2010 · 290 Seiten · ISBN 978-3-8316-4005-8

Band 771: Christian Athenstaedt: Die Kompetenzverteilung in der deutschen staatlichen Entwicklungszusammenarbeit · Zur Zulässigkeit entwicklungspolitischer Maßnahmen deutscher Bundesländer und Kommunen
2010 · 352 Seiten · ISBN 978-3-8316-0999-4

Band 770: Roland Kern: Die Rechtsbeugung durch Verletzung formellen Rechts
2010 · 186 Seiten · ISBN 978-3-8316-0998-7

Band 769: Florian Unseld: Die Kommerzialisierung personenbezogener Daten
2010 · 346 Seiten · ISBN 978-3-8316-0985-7
Band 768: Thomas Glückstein: Wirtschaftsrechtliche Erscheinungsformen von E-Procurement · Die Nutzungs- und Marktverhältnisse elektronischer b2b-Handelsplattformen
2011 · 228 Seiten · ISBN 978-3-8316-0983-3

Band 767: Tihani Prüfer-Kruse: Interessenschwerpunkte im Markenrecht
2010 · 374 Seiten · ISBN 978-3-8316-0976-5

Band 766: Volker Schad: Die Verleitung zum Vertragsbruch – eine unerlaubte Handlung?
2010 · 228 Seiten · ISBN 978-3-8316-0973-4

Band 765: Timoleon Kosmides: Zivilrechtliche Haftung für Datenschutzverstöße · Eine Studie zu Art. 23 EG-Datenschutzrichtlinie und Art. 23 griechisches Datenschutzgesetz unter Berücksichtigung des deutschen Rechts

Band 764: Inken Wuttke: Straftäter im Betrieb
2010 · 276 Seiten · ISBN 978-3-8316-0952-9

Band 763: Reinhard Glaser: Geldwäsche (§ 261 StGB) durch Rechtsanwälte und Steuerberater bei der Honorarannahme
2009 · 240 Seiten · ISBN 978-3-8316-0929-1

2009 · 280 Seiten · ISBN 978-3-8316-0892-8

Band 760: Chabaporn Wenzel: Rechtliche Rahmenbedingungen für die Automobilindustrie in Thailand
2010 · 266 Seiten · ISBN 978-3-8316-0889-8

Band 759: Katharina M. Kolb: Auf der Suche nach dem Verschuldensgrundsatz · Untersuchungen zur Faktizität der Culpa-Doktrin im deutschen außervertraglichen Haftungsrecht
2008 · 360 Seiten · ISBN 978-3-8316-0848-5

Band 758: Christian Eichholz: Herabsetzung durch vergleichende Werbung · Eine Untersuchung zum europäischen, deutschen, englischen und österreichischen Recht
2008 · 192 Seiten · ISBN 978-3-8316-0811-9

Band 757: Alexander Metz: Verbraucherschützende Informationspflichten in der Werbung · Eine Analyse rechtlicher und ökonomischer Rahmenbedingungen
2008 · 320 Seiten · ISBN 978-3-8316-0808-9

Band 756: Andreas Begemann: Die Rolle von Patenten in der zivilen Luftfahrtindustrie aus historischer und rechtsvergleichender Sicht
2008 · 170 Seiten · ISBN 978-3-8316-0759-4

Band 755: Karin Rißmann: Die kartellrechtliche Beurteilung der Markenabgrenzung
2008 · 264 Seiten · ISBN 978-3-8316-0751-8

Erhältlich im Buchhandel oder direkt beim Verlag:
Herbert Utz Verlag GmbH, München
089-277791-00 · info@utzverlag.de

Gesamtverzeichnis mit mehr als 3000 lieferbaren Titeln: www.utzverlag.de