

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



Herbert Utz Verlag · München

Rechtswissenschaftliche Forschung und Entwicklung

Herausgegeben von

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

Band 779



Zugl.: Diss., München, Univ., 2011

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek: Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Dieses Werk ist urheberrechtlich geschützt. Die dadurch begründeten Rechte, insbesondere die der Übersetzung, des Nachdrucks, der Entnahme von Abbildungen, der Wiedergabe auf fotomechanischem oder ähnlichem Wege und der Speicherung in Datenverarbeitungsanlagen bleiben – auch bei nur auszugsweiser Verwendung – vorbehalten.

Copyright © Herbert Utz Verlag GmbH · 2011

ISBN 978-3-8316-4109-3

Printed in EC
Herbert Utz Verlag GmbH, München
089-277791-00 · www.utzverlag.de

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	35
§ 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 Rechtfertigungsgründe.....	99
I. Besondere Berücksichtigung der Vertrauensstellung von Organmitgliedern?	99
II. Rechtfertigungsgründe des AGG	101
1. Überblick.....	101
2. Berufliche Anforderungen (§ 8 AGG)	103
a) Grundsätzliche Anforderungen an die Rechtfertigung.....	103
b) Besonderheiten bei Organpersonen.....	109
3. Altersdiskriminierung (§ 10 AGG)	115
a) Grundsätzliche Anforderungen an die Rechtfertigung.....	115
b) Altersdiskriminierung bei Organmitgliedern	119
aa) Altersgrenzen für die Beendigung der Tätigkeit.....	121
(1) Rechtfertigung 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
- Band 779: 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
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 Privatsphärenschutz 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 Unsel: **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
2010 · 366 Seiten · ISBN 978-3-8316-0967-3
- 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
- Band 761: Lars Rüge: **Internationales Arbeitnehmererfinderprivatrecht** · Die Einzelerfindung und die Gemeinschaftserfindung von Arbeitnehmern im Internationalen Privatrecht Deutschlands, Europas und der Vereinigten Staaten von Amerika
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