

Inhaltsverzeichnis

A	Einführung	1
A.1	Untersuchungsziel	1
A.2	Gang der Untersuchung	4
B	Grundfragen an ein sozialrechtliches Antidiskriminierungs- und Gleichstellungskonzept	7
B.1	Was ist Diskriminierung?	7
B.1.1	Annäherung an das Phänomen der Diskriminierung	7
B.1.1.1	Diskriminierung als Prozess	7
B.1.1.2	Formen der Diskriminierung	12
B.1.2	Konsequenzen für die Gestaltung sozialrechtlicher (Antidiskriminierungs-)Normen	18
B.1.2.1	Sanktionierung der Diskriminierungshandlung	19
B.1.2.2	Sensibilisierung der Diskriminierenden und Diskriminierten	20
B.1.2.3	Adressierung der Struktur – Partizipation	22
B.1.2.4	Analyse – Rechtsfolgenabschätzung	23
B.1.2.5	Kompensation und Förderung	23
B.2	Wozu Kategorien?	23
B.2.1	Funktion von Kategorien – Funktion des Rechts	24
B.2.1.1	Gehalt der Kategorie am Beispiel Behinderung	28
B.2.1.2	Gleichrang und Verschränkung der Kategorien	32
B.2.2	Konsequenzen für die sozialrechtliche Normgestaltung	38
B.3	Welche Gleichheit?	42
B.3.1	Gleichheit und Gerechtigkeit im Sozialstaat	42
B.3.1.1	Maßstäbe einer gerechten Verteilung	43
B.3.1.1.1	Präsumtion der Gleichheit – egalitäre Ansätze	45
B.3.1.1.2	Bedürfnisse und Bedarfe – humanistische Ansätze	47
B.3.1.1.3	Normative Setzung – non-egalitäre Ansätze	48

B.3.1.2	Aktbezogene und folgenbezogene Gleichheit	51
B.3.1.3	Maßstäbe der Gleichheit und Gerechtigkeit in einzelnen Sozialsystemen	52
B.3.1.4	Blick auf die Maßstabsbildung – universale oder partikulare Perspektive?	55
B.3.2	Konsequenzen für die sozialrechtliche Normgestaltung	58
B.4	Wertgrundlagen eines Konzepts der Gleichheit und Antidiskriminierung	61
B.4.1	Würdebasierte Konzepte	61
B.4.2	Inklusionsbasierte Konzepte	64
B.4.3	Autonomiebasierte Konzepte	66
B.4.4	Konsequenzen für die sozialrechtliche Normgestaltung	70
C	Gleichheit und Antidiskriminierung abstrakt: Konzepte für das Sozialrecht auf europäischer und nationaler Ebene	71
C.1	Konzepte der Gleichheit und Antidiskriminierung im europäischen Primär- und Sekundärrecht	71
C.1.1	Auf dem Weg zu einem europäischen Sozialmodell	72
C.1.1.1	Der Einfluss der Unionsbürgerschaft auf die soziale Sicherung	77
C.1.1.2	Teilhabe innerhalb des Systems der sozialen Sicherung	79
C.1.2	Auf dem Weg zu einer Vielfalt der Gleichheit	80
C.1.2.1	Die Anfänge: Das Verbot der Diskriminierung als Instrument zur Schaffung eines gemeinsamen Wirtschaftsraumes	80
C.1.2.2	Die Fortentwicklung: Diversifizierung der Gleichheit im Lissabonner Vertrag	83
C.1.2.2.1	Ziele und Werte der Union	83
C.1.2.2.2	Inklusion und Autonomie – soziale Grundrechte	86
C.1.2.3	Fazit zur Gleichheitskonzeption des Primärrechts: Hierarchien der Gleichheit	87
C.1.3	Auf halbem Weg zur Gleichheit – Vorgaben der Antidiskriminierungsrichtlinien für das nationale Sozialrecht	92

C.1.3.1	Allgemein angelegte Hierarchien	93
C.1.3.2	Hierarchien bezogen auf das Sozialrecht.....	96
C.1.3.3	Sonderstellung der Geschlechtsdiskriminierung	98
C.1.3.4	Fazit zur Gleichheitskonzeption der Richtlinien – partielle Hierarchien der Gleichheit.....	101
C.2	Konzepte der Gleichheit und Antidiskriminierung im Grundgesetz	107
C.2.1.	Würde als Basis der verfassungsrechtlichen Gleichheitskonzeption	111
C.2.2	Die Gleichheitskonzepte des Art. 3 GG	113
C.2.2.1	Schutzpflichten	118
C.2.2.2	Fördergebote	120
C.2.2.3	Gleichheitsgarantien als Hierarchisierungsverbote	123
C.2.3	Abgrenzungsversuche.....	128
C.2.3.1	Sicherung der Autonomie zwischen Sozialstaatsprinzip und freiheitsrechtlichen Schutzpflichten	128
C.2.3.2	Sicherung der Autonomie zwischen Diskriminierungsverbot, Fördergebot und Sozialstaatsprinzip	130
C.2.3.2.1	Konsequenzen bzgl. des Zugangs zur Leistung.....	130
C.2.3.2.2	Konsequenzen bzgl. Bedarfsunterdeckung.....	131
C.2.3.2.3	Konsequenzen bzgl. Schutzgesetze	132
C.2.4	Fazit zur grundgesetzlichen Gleichheitskonzeption	133
C.3	Konzepte der Gleichheit und Antidiskriminierung in den Büchern des Sozialgesetzbuchs	135
C.3.1	Grundsatzprogramm: Würde – Teilhabe – substanzielle Chancengleichheit.....	135
C.3.2	Die einzelnen Bücher des Sozialgesetzbuchs im Vergleich.	137
C.3.2.1	Sozialhilfe, Renten-, Unfall-, Kranken- und Pflegeversicherung.....	138
C.3.2.2	Grundsicherung für Arbeitssuchende und Arbeitsförderung	142

C.3.3	Jugendhilfe und Rehabilitationsrecht	145
C.3.3.1	Problemskizze – individuelle und besondere Bedürfnisse ...	148
C.3.4	Fazit zur Gleichheitskonzeption des Sozialgesetzbuchs – partielle Hierarchien der Gleichheit.....	150
D	Gleichheit und Antidiskriminierung konkret: Im Sozialgesetzbuch implementierte Instrumentarien – Analyse und Fortschreibung.....	155
D.1	Einführung in die Analyse der Instrumentarien des SGB	155
D.2.	Gruppenbezogene Beteiligung als Korrektiv sozialrechtlicher Bedarfsbestimmung	158
D.2.1	Problemaufriss zur sozialrechtlichen Bedarfsbestimmung ..	159
D.2.1.1	Kategorien in ihrer Funktion zur Bedarfsbestimmung	159
D.2.1.2	Problematik von pauschalierten Bedarfen	161
D.2.2	Beteiligung von Gruppenvertretungen im Verwaltungsverfahren	168
D.2.2.1	Beteiligung im Gemeinsamen Bundesausschuss (SGB V) ..	169
D.2.2.2	Beteiligung bei der Festsetzung der Richtlinien der Pflegekassen	171
D.2.2.3	Beteiligung im Rahmen der gemeinsamen Empfehlungen der Rehabilitationsträger.....	172
D.2.2.4	Beauftragte und sozialerfahrene Dritte	173
D.2.3	Beteiligung von Gruppenvertretungen vor dem Sozialgericht	174
D.3	Diskriminierungsverbote – ein wirkmächtiges oder begrenztes Instrument im System der sozialen Sicherung?	178
D.3.1	Geschichte der sozialrechtlichen Diskriminierungsverbote .	178
D.3.2	Reichweite, Inhalt und Wirkung der Verbote.....	181
D.3.2.1	Grenzlinien – Geltungsbereiche und Adressaten der Verbote	181
D.3.2.1.1	SGB, AGG und Gleichstellungsgesetze	181
D.3.2.1.2	Leistungsgewährung und Leistungserbringung	184

D.3.2.1.3	Bundes- und Landesrecht (§ 33c SGB I).....	185
D.3.2.1.4	Sozialversicherungsträger und kommunale Träger (§ 19a SGB IV)	186
D.3.2.1.5	Diskriminierungsverbote des SGB und AGG bei der Leistungserbringung durch freie Träger	188
D.3.2.2	Begrenzter Inhalt der sozialrechtlichen Diskriminierungsverbote	194
D.3.2.2.1	Leerstelle: Definitionen	195
D.3.2.2.2	Leerstelle: Rechtfertigungsgründe.....	203
D.3.2.3	Begrenzte Wirkung der Diskriminierungsverbote.....	206
D.3.2.3.1	Diskriminierungsverbote – ein reagierendes Instrument?	206
D.3.2.3.2	Diskriminierungsverbote – ein individualistisches Instrument?.....	209
D.3.2.3.3	Diskriminierungsverbote – ein systemimmanentes Instrument?	209
D.3.2.3.3.1	Indizien einer systemimmanenten Interpretation in der Rechtsprechung	212
D.3.2.3.3.2	Potentiale einer strukturverändernden Interpretation in der Rechtsprechung	219
D.3.2.3.4	Diskriminierungsverbote – ein rechtsfolgenloses Instrument?.....	224
D.3.2.3.4.1	Reaktion statt Sanktion	225
D.3.2.3.4.2	Reaktion: Nichtanwendung der diskriminierenden Norm	226
D.3.2.3.4.3	Reaktion: Begründung eines Anspruchs auf Bedarfsdeckung	227
D.3.2.3.4.4	Reaktion: Korrektur der Verwaltungsentscheidung	229
D.3.2.3.4.5	Reaktion: Sozialrechtlicher Herstellungsanspruch.....	231
D.3.2.3.4.6	Reaktion: Schadensersatz – Amtshaftung	231
D.3.2.3.4.7	Beweislast bzgl. der Diskriminierung.....	233
D.3.2.3.4.8	Fazit zu den Rechtsfolgen der sozialrechtlichen Diskriminierungsverbote	235

D.3.3	Hierarchiestrukturen – diskriminierende Diskriminierungsverbote?	235
D.3.3.1	Begrenzung auf Rasse, Ethnie und Behinderung in § 33c SGB I.....	235
D.3.3.1.1	Richtlinienkonforme Auswahl der Kategorien?	237
D.3.3.1.2	Verfassungskonforme Auswahl der Kategorien?	238
D.3.3.2	Begrenzung des Geltungsbereiches in § 19a SGB IV	240
D.3.4	Fazit und Ausblick: Wie sollten Diskriminierungsverbote im Sozialrecht aussehen?	241
D.4	Diskriminierungsfreier Zugang zur Sozialleistung	245
D.4.1	Barrieren – eine Frage der Perspektive.....	248
D.4.2	Grundkonzeption des sozialrechtlichen Instrumentariums zur Zugangssicherung	252
D.4.3	(Un-)erkannte Barrieren – Sprache und Behinderung	255
D.4.3.1	Grundsatz der Amtssprache	255
D.4.3.2	Verantwortungszuweisung bzgl. Fremdsprachigkeit	257
D.4.3.2.1	Übersetzung im schriftlichen Kontakt	257
D.4.3.2.2	Kosten der Übersetzung	261
D.4.3.2.3	Leerstellen bzgl. der Fremdsprachigkeit	262
D.4.3.2.4	Verantwortungszuweisung bzgl. Behinderung	262
D.4.4	Fazit zu möglichen Lückenschlüssen in der bestehenden Konzeption	264
D.4.4.1	Sicherstellung des Zugangs infolge der Strukturverantwortung der Träger nach § 17 SGB I	266
D.4.4.2	Sicherstellung des Zugangs infolge des Effektivierungsgrundsatzes	267
D.4.4.3	Sicherstellung des Zugangs als inhärenter Bestandteil des Leistungsanspruchs	268
D.4.4.4	Implementierung spezifischer Ansprüche am Beispiel Übersetzungskosten	275
D.4.4.4.1	Verankerung im Leistungskatalog des jeweiligen Systems	275

D.4.4.4.2	Verankerung in § 17 Abs. 2 SGB I.....	276
D.4.4.4.3	Verankerung in der Sozialhilfe	277
D.4.4.4.4	Implementierung eines übergreifenden Anspruchs auf angemessene Vorkehrungen	277
E	Ausblicke zu ergänzenden Antidiskriminierungsinstrumentarien	281
E.1	Instrumentarien auf der Ebene der Leistungsträger.....	281
E.2	Instrumentarien auf der Ebene der Leistungserbringer	289
F	Schlussbetrachtung.....	291
G	Literaturverzeichnis.....	305