

# 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
<b>C</b>	<b>Gleichheit und Antidiskriminierung abstrakt:</b> 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 Geschlechterdiskriminierung .....	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 – substanzelle 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
<b>D</b>	<b>Gleichheit und Antidiskriminierung konkret:</b>	
	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 Verwaltungentscheidung .....	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