

# Inhaltsübersicht

|   |    |
|---|----|
| Inhaltsverzeichnis  | 13 |
| A. Einführung   | 23 |
| B. Zulässigkeit von Altersdiskriminierungen trotz Verbots der<br>Ungleichbehandlung wegen des Alters                          | 25 |
| I. Das Alter als Differenzierungsmerkmal im deutschen<br>Arbeitsrecht   | 25 |
| II. Zulässigkeit des Alters als Differenzierungsmerkmal trotz<br>Diskriminierungsverbots                                      | 30 |
| C. Die Strukturen der Rechtfertigung einer Ungleichbehandlung wegen<br>des Alters auf der Grundlage der Richtlinie 2000/78/EG | 40 |
| I. Die Rechtfertigungsvorschriften der Richtlinie 2000/78/EG  | 40 |
| II. Adressat(en) der Rechtfertigungsvorschriften  | 43 |
| III. Anknüpfungspunkt der Differenzierung in den einzelnen<br>Rechtfertigungsvorschriften                                     | 45 |
| IV. Verhältnismäßigkeit   | 54 |
| V. Zusammenfassung und weiterer Gang der Arbeit   | 58 |
| D. Die Funktion des Merkmals Alter  | 60 |
| I. Das Merkmal Alter als Mittel zur Pauschalisierung  | 60 |
| II. Zweck der Pauschalisierung  | 61 |
| III. Gründe für die Pauschalisierung  | 62 |
| IV. Fazit   | 64 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| E.   | Die Voraussetzungen der Rechtfertigung einer Ungleichbehandlung wegen des Alters nach den Rechtfertigungsvorschriften der Richtlinie 2000/78/EG                                  | 65  |
| I.   | Besondere Voraussetzungen der einzelnen Rechtfertigungsgründe der Richtlinie 2000/78/EG  | 65  |
| II.  | Die Voraussetzungen der Verhältnismäßigkeit einer Ungleichbehandlung wegen des Alters  | 79  |
| III. | Zusammenfassende Übersicht zur Prüfung der Rechtfertigung einer Altersdiskriminierung auf der Grundlage der Richtlinie 2000/78/EG  | 94  |
| IV.  | Zusammenfassung  | 98  |
| F.   | Anwendung der erarbeiteten Rechtfertigungssystematik der Richtlinie 2000/78/EG anhand ausgewählter Beispiele von Ungleichbehandlungen wegen des Alters im deutschen Arbeitsrecht | 99  |
| I.   | Rechtfertigung allgemeiner Altersgrenzen für den Eintritt in den Ruhestand   | 99  |
| II.  | Rechtfertigung berufsspezifischer Altersgrenzen  | 110 |
| III. | Rechtfertigung einer Diskriminierung wegen des Alters bei der Anbahnung eines Arbeitsverhältnisses   | 126 |
| IV.  | Rechtfertigung einer Diskriminierung wegen des Alters in Regelungen aus dem Recht des Beendigungsschutzes  | 131 |
| V.   | Rechtfertigung nach dem Alter differenzierender tarifrechtlicher Vergütungsregelungen  | 152 |
| VI.  | Fazit  | 160 |
| G.   | Rechtsprechung des EuGH zur Rechtfertigung einer Altersdiskriminierung   | 161 |
| I.   | Die Rechtssachen Mangold und Palacios  | 161 |
| II.  | Auslegungsgrundsätze des EuGH für die Rechtfertigung einer Altersdiskriminierung   | 164 |
| III. | Weitere Rechtsprechung des EuGH  | 165 |
| IV.  | Fazit  | 169 |

|                          |         |
|--------------------------|---------|
| H. Ergebnis              | 171     |
| I. Zusammenfassung       | 171     |
| II. Thesen               | 172     |
| <br>Literaturverzeichnis | <br>175 |

# Inhaltsverzeichnis

|     |  |    |
|-----|--|----|
| A.  | Einführung   | 23 |
| B.  | Zulässigkeit von Altersdiskriminierungen trotz Verbots der<br>Ungleichbehandlung wegen des Alters                      | 25 |
| I.  | Das Alter als Differenzierungsmerkmal im deutschen<br>Arbeitsrecht   | 25 |
| 1.  | Beispiele aus dem deutschen Arbeitsrecht   | 25 |
| a.  | Begründung des Arbeitsverhältnisses  | 26 |
| b.  | Beendigung des Arbeitsverhältnisses  | 27 |
| c.  | Arbeitsbedingungen   | 29 |
| 2.  | Hintergrund der Differenzierungen nach dem Alter im<br>deutschen Arbeitsrecht  | 29 |
| II. | Zulässigkeit des Alters als Differenzierungsmerkmal trotz<br>Diskriminierungsverbots                                   | 30 |
| 1.  | Regelungstechniken der Zulassung einer<br>Ungleichbehandlung wegen des Alters trotz<br>Diskriminierungsverbots         | 31 |
| a.  | Beschränkungen des Anwendungsbereichs des<br>Diskriminierungsverbots   | 31 |
| aa. | Die Regelung des Anwendungsbereichs des US-<br>amerikanischen Verbots der Altersdiskriminierung im<br>Arbeitsrecht     | 32 |
| (1) | Schutz nur für ältere Arbeitnehmer ab einem<br>bestimmten Alter  | 33 |
| (2) | Beschränkung auf unmittelbare<br>Diskriminierungen   | 33 |
| (3) | Ausnahme bestimmter Berufsgruppen  | 34 |
| bb. | Fazit  | 35 |
| b.  | Rechtfertigung einer Diskriminierung   | 35 |
| aa. | Die Regelung des Anwendungsbereichs des Verbots<br>der Altersdiskriminierung der europäischen Richtlinie<br>2000/78/EG | 36 |
| (1) | Schutz aller Arbeitnehmer jeden Alters   | 36 |

|  |    |
|--|----|
| (2) Ausdrücklicher Einbezug der mittelbaren Diskriminierung  | 37 |
| (3) Ausnahmen aus dem persönlichen Anwendungsbereich   | 38 |
| bb. Fazit  | 38 |
| 2. Zusammenfassung   | 38 |
| <br>C. Die Strukturen der Rechtfertigung einer Ungleichbehandlung wegen des Alters auf der Grundlage der Richtlinie 2000/78/EG | 40 |
| I. Die Rechtfertigungsvorschriften der Richtlinie 2000/78/EG   | 40 |
| 1. Art. 4 I Richtlinie 2000/78/EG  | 40 |
| 2. Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG  | 41 |
| 3. Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG  | 41 |
| 4. Art. 2 II lit. b) Richtlinie 2000/78/EG als eigenständiger Rechtfertigungsgrund?  | 43 |
| II. Adressat(en) der Rechtfertigungsvorschriften   | 43 |
| III. Anknüpfungspunkt der Differenzierung in den einzelnen Rechtfertigungsvorschriften   | 45 |
| 1. Anknüpfung an den Beruf (Art. 4 I Richtlinie 2000/78/EG)  | 45 |
| 2. Anknüpfung an staatliche Interessen zur Verfolgung legitimer Ziele (Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG)                         | 47 |
| 3. Anknüpfung an das Ziel der völligen Gleichstellung aller Altersgruppen im Berufsleben (Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG)      | 47 |
| 4. Überschneidung der Anwendungsbereiche der Rechtfertigungsvorschriften   | 48 |
| a. Keine Überschneidung der Anwendungsbereiche von Art. 4 I und Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG                                 | 48 |
| b. Überschneidung der Anwendungsbereiche von Art. 4 I und Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG                                       | 49 |
| c. Überschneidung der Anwendungsbereiche von Art. 6 I und Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG                                       | 50 |
| d. Verhältnis des Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG zu Art. 4 I und Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG                                | 51 |
| e. Eigenständige Bedeutung von Art. 4 I und Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG   | 52 |
| aa. Art. 4 I Richtlinie 2000/78/EG   | 52 |
| bb. Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG   | 53 |
| f. Zusammenfassung   | 54 |

|  |        |
|--|--------|
| IV. Verhältnismäßigkeit  | 54     |
| 1. Ausdrückliche Rechtfertigungsvoraussetzung nach Art. 4 I und Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG   | 54     |
| 2. Rechtfertigungsvoraussetzung nach Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG?   | 54     |
| a. Übertragung der von der Rechtsprechung entwickelten Grundsätze zur Zulässigkeit einer positiven Maßnahme im Recht der Geschlechtergleichbehandlung  | 55     |
| b. Vermeidung von Automatismen   | 56     |
| c. Fazit   | 56     |
| 3. Voraussetzungen der Verhältnismäßigkeit   | 57     |
| V. Zusammenfassung und weiterer Gang der Arbeit  | 58     |
| <br>D. Die Funktion des Merkmals Alter   | <br>60 |
| I. Das Merkmal Alter als Mittel zur Pauschalisierung   | 60     |
| 1. Pauschalisierung insbesondere im Zusammenhang mit den Kriterien Leistungsfähigkeit und Schutzbedürftigkeit  | 60     |
| 2. Kritik an der Pauschalisierung nach Alter insbesondere im Zusammenhang mit den Kriterien Leistungsfähigkeit und Schutzbedürftigkeit                 | 60     |
| II. Zweck der Pauschalisierung   | 61     |
| III. Gründe für die Pauschalisierung   | 62     |
| IV. Fazit  | 64     |
| <br>E. Die Voraussetzungen der Rechtfertigung einer Ungleichbehandlung wegen des Alters nach den Rechtfertigungsvorschriften der Richtlinie 2000/78/EG | <br>65 |
| I. Besondere Voraussetzungen der einzelnen Rechtfertigungsgründe der Richtlinie 2000/78/EG   | 65     |
| 1. Rechtfertigung gem. Art. 4 I Richtlinie 2000/78/EG  | 65     |
| a. Übertragbarkeit der US-amerikanischen Rechtsprechung zu Art. 623 (f) (1) Alt. 1 ADEA  | 65     |
| b. Alter als wesentliche und entscheidende berufliche Anforderung nach europäischen Vorgaben   | 66     |
| c. Anwendungsfälle   | 67     |
| aa. Berufsspezifische Altersgrenzen für Piloten  | 67     |
| bb. Wissenschaftliche Testperson   | 67     |
| cc. Film- und Theaterrollen  | 68     |

|   |    |
|---|----|
| dd. Unternehmenskonzept   | 68 |
| d. Fazit  | 69 |
| 2. Rechtfertigung gem. Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG   | 70 |
| a. Legitimes staatliches Ziel   | 70 |
| b. Fallgruppen  | 71 |
| aa. Art. 6 I 2 lit. a) Richtlinie 2000/78/EG  | 72 |
| bb. Art. 6 I 2 lit. b) Richtlinie 2000/78/EG  | 72 |
| cc. Art. 6 I 2 lit. c) Richtlinie 2000/78/EG  | 73 |
| c. Fazit  | 73 |
| 3. Rechtfertigung gem. Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG   | 74 |
| a. Vergünstigung für eine faktisch benachteiligte Altersgruppe                                | 74 |
| b. Spezifische Maßnahme   | 75 |
| c. Abgrenzung des Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG von Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG           | 77 |
| 4. Zwischenergebnis   | 78 |
| II. Die Voraussetzungen der Verhältnismäßigkeit einer Ungleichbehandlung wegen des Alters     | 79 |
| 1. Die Anforderungen des Verhältnismäßigkeitsgrundsatzes                                      | 79 |
| 2. Bedeutung der Funktion des Merkmals Alter für die Verhältnismäßigkeit                      | 79 |
| 3. Verhältnismäßigkeit einer unmittelbaren Diskriminierung                                    | 80 |
| a. Die Bedeutung der Ersetzbarkeit des Merkmals Alter   | 80 |
| b. Abgrenzung milderer Mittel – anderes Mittel  | 81 |
| aa. Beispiele für mildere bzw. andere Mittel  | 81 |
| bb. Einschätzungsspielraum der Mitgliedstaaten  | 83 |
| c. Folgen der Einordnung als milderes bzw. anderes Mittel                                     | 83 |
| aa. Milderer Mittel   | 83 |
| bb. Anderes Mittel  | 83 |
| d. Fazit  | 84 |
| 4. Verhältnismäßigkeit einer mittelbaren Ungleichbehandlung wegen des Alters                  | 85 |
| 5. Angemessenheitsprüfung   | 85 |
| 6. Zusammenfassung  | 86 |
| 7. Verhältnismäßigkeit gem. Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG                                    | 87 |
| a. Die Ersetzbarkeit des Merkmals Alter   | 87 |
| aa. Funktion des Merkmals Alter in einer Maßnahme im Sinne des Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG | 87 |
| bb. Voraussetzung der Ersetzbarkeit des Merkmals Alter  | 88 |
| b. Nichtersetzbarkeit des Merkmals Alter  | 89 |

|   |        |
|---|--------|
| aa. Regelfall   | 89     |
| bb. Kein Automatismus der Verhältnismäßigkeit   | 89     |
| cc. Übertragung der im Rahmen der<br>Geschlechtergleichbehandlung von der<br>Rechtsprechung entwickelten Grundsätze zur<br>Rechtfertigung einer positiven Maßnahme                            | 90     |
| c. Eigenständige Bedeutung des Art. 7 I Richtlinie 2000/78/<br>EG als Rechtfertigungsgrund  | 92     |
| 8. Ergebnis   | 93     |
| III. Zusammenfassende Übersicht zur Prüfung der Rechtfertigung<br>einer Altersdiskriminierung auf der Grundlage der Richtlinie<br>2000/78/EG  | 94     |
| 1. Auswahl der Rechtfertigungsgrundlage   | 94     |
| 2. Besondere Voraussetzungen des einschlägigen<br>Rechtfertigungsgrundes  | 95     |
| 3. Verhältnismäßigkeit der Maßnahme   | 95     |
| a. Ersetzbarkeit des Merkmals Alter   | 96     |
| aa. Abgrenzung des anderen vom milderen Mittel  | 96     |
| bb. Folge der Abgrenzung  | 96     |
| b. Nichtersetzbarkeit des Merkmals Alter  | 97     |
| IV. Zusammenfassung   | 98     |
| <br>F. Anwendung der erarbeiteten Rechtfertigungssystematik der<br>Richtlinie 2000/78/EG anhand ausgewählter Beispiele von<br>Ungleichbehandlungen wegen des Alters im deutschen Arbeitsrecht | <br>99 |
| I. Rechtfertigung allgemeiner Altersgrenzen für den Eintritt in den<br>Ruhestand  | 99     |
| 1. Diskriminierung durch allgemeine Altersgrenzen für den<br>Eintritt in den Ruhestand  | 99     |
| 2. Rechtfertigung einer allgemeinen Altersgrenze nach der<br>Systematik der Richtlinie 2000/78/EG   | 101    |
| a. Eröffnung des Anwendungsbereichs des Verbots der<br>Altersdiskriminierung für die Überprüfung der<br>Zulässigkeit allgemeiner Altersgrenzen für den Eintritt in<br>den Ruhestand           | 101    |
| b. Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG als<br>Rechtfertigungsgrundlage   | 103    |
| c. Voraussetzungen der Rechtfertigungsgrundlage   | 104    |



|   |     |
|---|-----|
| aa. Legitime staatliche Ziele allgemeiner Altersgrenzen für den Eintritt in den Ruhestand   | 104 |
| (1) Beispiele   | 104 |
| (a) Förderung der beruflichen Eingliederung von jüngeren Arbeitnehmern  | 104 |
| (b) Sachgerechter Altersaufbau der Belegschaft  | 105 |
| (c) Personal- und Nachwuchsplanung  | 106 |
| (d) Schutz der Gesundheit älterer Arbeitnehmer  | 107 |
| (2) Fazit   | 108 |
| bb. Verhältnismäßigkeit   | 109 |
| d. Fazit  | 110 |
| II. Rechtfertigung berufsspezifischer Altersgrenzen   | 110 |
| 1. Begriff der berufsspezifischen Altersgrenze  | 110 |
| 2. Diskriminierung durch berufsspezifische Altersgrenzenregelungen  | 111 |
| 3. Zulässigkeit berufsspezifischer Altersgrenzen für den Eintritt in den Ruhestand bis zur Einführung des Verbots der Altersdiskriminierung durch die Richtlinie 2000/78/EG | 112 |
| 4. Zulässigkeit trotz Verbots der Altersdiskriminierung?  | 114 |
| 5. Rechtfertigung einer berufsspezifischen Altersgrenze nach der Systematik der Richtlinie 2000/78/EG   | 115 |
| a. Bestimmung der Rechtfertigungsgrundlage  | 115 |
| aa. Besondere Voraussetzungen des Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG  | 115 |
| bb. Besondere Voraussetzungen des Art. 4 I Richtlinie 2000/78/EG  | 116 |
| b. Verhältnismäßigkeit  | 117 |
| aa. Ersetzbarkeit des Merkmals Alter  | 117 |
| bb. Funktion des Merkmals Alter in berufsspezifischen Altersgrenzenregelungen   | 118 |
| (1) Pauschale Bestimmung der Leistungsfähigkeit   | 118 |
| (2) Vereinfachung der Rechtsanwendung   | 118 |
| (3) Fazit   | 119 |
| cc. Ersatz durch mildere Mittel   | 119 |
| (1) Unbestimmtheit des Begriffs Leistungsfähigkeit im Allgemeinen   | 120 |
| (2) Bestimmbarkeit der Leistungsfähigkeit im Konkreten  | 120 |
| (3) Fazit   | 121 |
| c. Ergebnis   | 122 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 6.   | Beispiele berufsspezifischer Altersgrenzenregelungen  | 123 |
| a.   | Rechtmäßigkeit berufsspezifischer Altersgrenzen für Piloten   | 123 |
| b.   | Rechtmäßigkeit berufsspezifischer Altersgrenzen für das Kabinenpersonal in der Luftfahrt                        | 124 |
| c.   | Rechtmäßigkeit der berufsspezifischen Altersgrenze für Vertragsärzte  | 124 |
| III. | Rechtfertigung einer Diskriminierung wegen des Alters bei der Anbahnung eines Arbeitsverhältnisses              | 126 |
| 1.   | Rechtfertigung gem. Art. 4 I Richtlinie 2000/78/EG  | 127 |
| 2.   | Rechtfertigung gem. Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG  | 127 |
| a.   | Legitimes Ziel  | 127 |
| b.   | Verhältnismäßigkeit   | 129 |
| 3.   | Fazit   | 130 |
| IV.  | Rechtfertigung einer Diskriminierung wegen des Alters in Regelungen aus dem Recht des Beendigungsschutzes       | 131 |
| 1.   | Sozialauswahl gem. § 1 III 1 KSchG  | 131 |
| a.   | Einschlägiger Rechtfertigungsgrund  | 132 |
| aa.  | Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG  | 132 |
| bb.  | Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG  | 133 |
| b.   | Besondere Voraussetzungen der einschlägigen Rechtfertigungsgründe   | 134 |
| aa.  | Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG  | 134 |
| bb.  | Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG  | 134 |
| c.   | Verhältnismäßigkeit   | 134 |
| d.   | Wahrung der Grenzen der Einschätzungsprärogative  | 135 |
| e.   | Zusammenfassung   | 136 |
| 2.   | Herausnahme einzelner Arbeitnehmer aus der Sozialauswahl aufgrund betrieblichen Interesses gem. § 1 III 2 KSchG | 136 |
| a.   | Rechtfertigungsgrundlage  | 137 |
| b.   | Verhältnismäßigkeit   | 139 |
| 3.   | § 622 II BGB  | 139 |
| a.   | Rechtfertigung des § 622 II 1 BGB   | 140 |
| b.   | Rechtfertigung des § 622 II 2 BGB   | 141 |
| 4.   | Tarifrechtlicher Sonderkündigungsschutz für ältere Arbeitnehmer   | 142 |
| a.   | Rechtfertigungsgrundlage  | 143 |
| b.   | Verhältnismäßigkeit   | 144 |
| aa.  | Verhältnismäßigkeit gem. Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG   | 144 |

|   |         |
|---|---------|
| bb. Verhältnismäßigkeit gem. Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG   | 146     |
| c. Zusammenfassung  | 146     |
| 5. § 14 III 1, 4 TzBfG  | 146     |
| a. § 14 III 1, 4 TzBfG a. F.  | 147     |
| aa. Rechtfertigungsgrundlage  | 148     |
| (1) Art. 6 I Richtlinie 2000/78/EG  | 148     |
| (2) Art. 7 I Richtlinie 2000/78/EG  | 148     |
| bb. Verhältnismäßigkeit   | 150     |
| b. § 14 III 1, 4 TzBfG n. F.  | 151     |
| V. Rechtfertigung nach dem Alter differenzierender tarifrechtlicher Vergütungsregelungen  | 152     |
| 1. Staffelung der Vergütung nach Lebensalter  | 153     |
| 2. Differenzierung nach dem Dienstalter bzw. der Dauer der Betriebszugehörigkeit  | 154     |
| a. Legitime Ziele der Differenzierung nach Dienstalter bzw. Betriebszugehörigkeit   | 154     |
| aa. Honorierung der Berufserfahrung   | 154     |
| bb. Honorierung der Betriebstreue   | 155     |
| b. Verhältnismäßigkeit  | 156     |
| aa. Rechtsprechung des EuGH zur Zulässigkeit der Differenzierung nach dem Dienstalter im Rahmen seiner Rechtsprechung zur Geschlechterdiskriminierung | 156     |
| (1) Uneingeschränkte Zulässigkeit des Dienstalters als Unterscheidungskriterium   | 157     |
| (2) Eingeschränkte Zulässigkeit des Dienstalters als Unterscheidungskriterium   | 157     |
| bb. Übertragung auf die Altersdiskriminierung   | 159     |
| 3. Zusammenfassung  | 160     |
| VI. Fazit   | 160     |
| <br>G. Rechtsprechung des EuGH zur Rechtfertigung einer Altersdiskriminierung   | <br>161 |
| I. Die Rechtssachen Mangold und Palacios  | 161     |
| 1. Rechtssache Mangold  | 161     |
| 2. Rechtssache Palacios   | 162     |
| II. Auslegungsgrundsätze des EuGH für die Rechtfertigung einer Altersdiskriminierung  | 164     |

|                                      |         |
|--------------------------------------|---------|
| III. Weitere Rechtsprechung des EuGH | 165     |
| 1. Rechtssache Age Concern England   | 166     |
| 2. Rechtssache Hütter                | 166     |
| 3. Rechtssache Wolf                  | 167     |
| 4. Rechtssache Petersen              | 168     |
| 5. Rechtssache Küçükdeveci           | 168     |
| IV. Fazit                            | 169     |
| <br>H. Ergebnis                      | <br>171 |
| I. Zusammenfassung                   | 171     |
| II. Thesen                           | 172     |
| <br>Literaturverzeichnis             | <br>175 |