

# Inhaltsübersicht

|   |     |
|---|-----|
| A. Problemdarstellung   | 19  |
| B. Die Grundlagen der Europäischen Grundrechtecharta  | 25  |
| I. Entstehung der Grundrechtecharta   | 25  |
| II. Bedeutung der Grundrechtecharta in der Union nach dem<br>Vertrag von Lissabon   | 41  |
| C. Rechtliche Wirkung der Grundrechtecharta   | 53  |
| I. Bindung der Union  | 54  |
| II. Bindung der Mitgliedstaaten   | 59  |
| III. Bindung von Privaten an Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 151 |
| IV. Zusammenfassung: Anwendungsbereich des<br>Diskriminierungsverbots des Art. 21 Abs. 1 GRCh                             | 191 |
| D. Vergleich der Diskriminierungsverbote des Art. 21 Abs. 1 GRCh<br>mit dem nationalen Recht im Bereich des Arbeitsrechts | 193 |
| I. Vorgehensweise sowie Sinn und Zweck eines Vergleichs   | 193 |
| II. Grundlagen der Diskriminierungsverbote  | 195 |
| III. Begriff der Diskriminierung  | 211 |
| IV. Bedeutung der einzelnen Diskriminierungsmerkmale  | 225 |
| V. Rechtfertigung von Diskriminierungen   | 310 |
| VI. Zusammenfassung: Darstellung der Unterschiede   | 319 |
| E. Folgen der Verbindlichkeit der Grundrechtecharta   | 321 |
| Literaturverzeichnis  | 325 |

## Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| A. Problemdarstellung   | 19 |
| B. Die Grundlagen der Europäischen Grundrechtecharta                              | 25 |
| I. Entstehung der Grundrechtecharta   | 25 |
| 1. Bedeutung der Grundrechte in Europa  | 26 |
| a) Entwicklung der Grundrechte durch den EuGH                                     | 26 |
| b) Anwendungsbereich der durch den EuGH entwickelten Grundrechte                  | 30 |
| 2. Arbeit des Grundrechte-Konvents  | 32 |
| 3. Bedeutung der Grundrechtecharta nach ihrer Proklamation                        | 38 |
| II. Bedeutung der Grundrechtecharta in der Union nach dem Vertrag von Lissabon    | 41 |
| 1. Funktionen verbindlichen Rechts  | 41 |
| 2. Sinn und Zweck von Art. 6 EUV  | 43 |
| 3. Bedeutung der Charta neben anderen Grundrechtsquellen des Unionsrechts         | 45 |
| a) Bedeutung neben der EMRK   | 46 |
| aa) Beitritt zur EMRK gem. Art. 6 Abs. 2 EUV                                      | 46 |
| bb) Auslegung der Charta in Übereinstimmung mit der EMRK nach Art. 52 Abs. 3 GRCh | 48 |
| b) Bedeutung im Verhältnis zu den allgemeinen Rechtsgrundsätzen des Unionsrechts  | 50 |
| C. Rechtliche Wirkung der Grundrechtecharta                                       | 53 |
| I. Bindung der Union  | 54 |
| 1. Bindung der Institutionen der Union  | 55 |
| 2. Inhaltliche Reichweite der Bindung der Union                                   | 57 |
| II. Bindung der Mitgliedstaaten   | 59 |
| 1. Einführung in die Problematik  | 60 |
| a) Unklarheit des Begriffs der „Durchführung“ des Unionsrechts                    | 60 |
| b) Geltung der Charta neben der EMRK  | 61 |

*Inhaltsverzeichnis*

|  |     |
|--|-----|
| c) Auslegungsbedürftigkeit des Art. 51 Abs. 1 S. 1 GRCh  | 62  |
| d) Anzuwendende Auslegungsgrundsätze   | 63  |
| 2. Stufe 1: Übernahme der vor Ausarbeitung der Charta ergangenen Rechtsprechung in die Charta                      | 69  |
| a) Historische und grammatischen Auslegung von Art. 51 Abs. 1 S. 1 GRCh  | 70  |
| aa) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs als Ausgangspunkt der Auslegung des Begriffs der „Durchführung“   | 70  |
| i) Fallgruppe 1: Durchführung von Gemeinschaftsrecht   | 71  |
| (a) Rechtsprechung des EuGH  | 71  |
| (b) Konstellationen  | 74  |
| (aa) Vollzug von Verordnungen  | 74  |
| (bb) Umsetzung von Richtlinien   | 75  |
| (cc) Zusammenfassung   | 78  |
| ii) Fallgruppe 2: Einschränkung von Grundfreiheiten  | 78  |
| (a) Grundrechte als Schranken-Schranken  | 78  |
| (b) Grundrechte als Schranken  | 80  |
| iii) Zusammenfassung der EuGH-Rechtsprechung zur Bindung der Mitgliedstaaten im Anwendungsbereich des Unionsrechts | 82  |
| bb) Erwägungen im Grundrechte-Konvent  | 82  |
| cc) Vergleich der unterschiedlichen Sprachfassungen  | 93  |
| dd) Ergebnis: Orientierung des Grundrechte-Konvents an der EuGH-Rechtsprechung von vor 2000                        | 96  |
| b) Systematische Auslegung von Art. 51 Abs. 1 S. 1 GRCh  | 96  |
| aa) Zusammenhang mit den Bestimmungen der Charta und den Erläuterungen des Präsidiums                              | 97  |
| i) Art. 51 Abs. 2 GRCh: Zuständigkeiten  | 97  |
| ii) Art. 53 GRCh: Schutzniveau   | 98  |
| iii) Präambel der GRCh   | 100 |
| iv) Erläuterungen des Präsidiums   | 101 |

|   |     |
|---|-----|
| bb) Gesamtzusammenhang der europäischen Verträge  | 102 |
| i) Gleichrangigkeit von Grundfreiheiten und Grundrechten  | 102 |
| ii) Kompetenzverteilung im Unionsrecht  | 105 |
| cc) Berücksichtigung der Rechtssicherheit als ungeschriebenen Rechtssatz des Unionsrechts   | 108 |
| dd) Ergebnis: Bindung der Mitgliedstaaten im Anwendungsbereich des Unionsrechts   | 109 |
| c) Teleologische Auslegung von Art. 51 Abs. 1 S. 1 GRCh   | 109 |
| aa) Erhaltung und Stärkung des Grundrechtsschutzes in der EU  | 110 |
| bb) Funktionsfähigkeit des Unionsrechts   | 112 |
| cc) Einheit des Unionsrechts  | 113 |
| dd) Effektive Wirksamkeit der Charta  | 113 |
| ee) Solidarität der Mitgliedstaaten   | 115 |
| d) Zwischenergebnis: Bindung der Mitgliedstaaten im Anwendungsbereich des Unionsrechts im Sinne der EuGH-Rechtsprechung                   | 116 |
| 3. Stufe 2: Weiterentwicklung der Reichweite der Grundrechtsbindung der Mitgliedstaaten über die ursprüngliche EuGH-Rechtsprechung hinaus | 116 |
| a) Ablehnende Stimmen in der Literatur  | 118 |
| b) Erwägungen im Grundrechte-Konvent und im Europäischen Konvent  | 120 |
| c) Auslegung ausgehend vom Wortlaut der Charta-Bestimmungen   | 121 |
| aa) Enge Auslegung: Keine Möglichkeit der Weiterentwicklung   | 122 |
| bb) Weite Auslegung: Umfassende Bindung der Mitgliedstaaten   | 123 |
| d) Systematische Auslegung im Zusammenhang mit den europäischen Verträgen: Umfassende Bindung der Mitgliedstaaten?                        | 125 |
| aa) Art. 4 Abs. 3 EUV (Loyalitätsgebot)   | 126 |
| bb) Art. 7 EUV und Art. 49 EUV (Verletzung fundamentaler Grundsätze durch einen Mitgliedstaat oder ein Beitrittsland)                     | 128 |

## *Inhaltsverzeichnis*

|  |     |
|--|-----|
| cc) Gleichrangigkeit von Grundrechten und<br>Grundfreiheiten   | 129 |
| dd) Ergebnis: Offenheit der Verträge für<br>umfassende Bindung der Mitgliedstaaten                                     | 131 |
| e) Dynamische Auslegung  | 131 |
| f) Zwischenergebnis: Berücksichtigung der nach<br>2000 ergangenen Rechtsprechung                                       | 134 |
| 4. Stufe 3: Künftige Fortentwicklung der<br>Grundrechtsbindung der Mitgliedstaaten                                     | 135 |
| a) Möglichkeit der Weiterentwicklung des<br>Anwendungsbereichs der Charta nach Art. 51<br>Abs. 1 S. 1 GRCh             | 136 |
| b) Mögliche Weiterentwicklung: Überprüfung von<br>Grundrechtseingriffen durch den EuGH                                 | 139 |
| c) Grenzen der umfassenden Bindung: Berührung von<br>Grundfreiheiten oder Freizügigkeitsrecht                          | 141 |
| d) Grenzen der umfassenden Bindung:<br>Unionsbürgerschaft als Anknüpfungspunkt   | 144 |
| e) Grenzen der umfassenden Bindung:<br>Günstigkeitsprinzip   | 145 |
| f) Ergebnis: Umfassende Bindung der<br>Mitgliedstaaten eingeschränkt durch das<br>Günstigkeitsprinzip                  | 150 |
| 5. Zusammenfassung   | 150 |
| III. Bindung von Privaten an Art. 21 Abs. 1 GRCh   | 151 |
| 1. Unmittelbare Drittewirkung  | 154 |
| a) Voraussetzungen der unmittelbaren Drittewirkung<br>von europäischem Primärrecht                                     | 155 |
| aa) Unmittelbare Drittewirkung von Unionsrecht<br>im Allgemeinen   | 155 |
| bb) Unmittelbare Drittewirkung von<br>Grundfreiheiten  | 156 |
| b) Anwendbarkeit und Vorliegen der Voraussetzungen<br>in Bezug auf Art. 21 Abs. 1 GRCh                                 | 159 |
| aa) Übertragbarkeit der Begründung des EuGH für<br>die unmittelbare Wirkung von Grundfreiheiten<br>auf die Grundrechte | 160 |
| i) Wortlaut  | 160 |
| ii) Effektive Wirksamkeit  | 161 |

## *Inhaltsverzeichnis*

|   |     |
|---|-----|
| iii) Ausprägungen des allgemeinen<br>Gleichbehandlungsgebots  | 164 |
| bb) Auswirkungen der Schutzwirkungsfunktion der<br>Grundrechte  | 165 |
| cc) Vorliegen der Voraussetzungen der<br>unmittelbaren Drittewirkung bei Art. 21 Abs. 1<br>GRCh                       | 168 |
| i) Hinreichende Klarheit und Eindeutigkeit  | 168 |
| ii) Vollständigkeit   | 170 |
| c) Vereinbarkeit der unmittelbaren Drittewirkung mit<br>den Bestimmungen der Charta und den<br>europäischen Verträgen | 171 |
| aa) Vereinbarkeit mit Art. 51 Abs. 1 S. 1 GRCh  | 171 |
| i) Überlegungen im Grundrechte-Konvent  | 171 |
| ii) Inhalt des Art. 51 GRCh   | 172 |
| iii) Aussagen in der Präambel   | 174 |
| iv) Weitere Anhaltspunkte in der Charta   | 175 |
| bb) Besonderheiten im Arbeitsrecht  | 176 |
| i) Machtungleichgewicht zwischen<br>Arbeitgeber und Arbeitnehmer  | 177 |
| ii) Geltung von Grundrechten im<br>Arbeitsverhältnis  | 177 |
| iii) Unmittelbare Drittewirkung von<br>Diskriminierungsverbots im AEUV  | 180 |
| cc) Problem des Verstoßes gegen die<br>Privatautonomie  | 182 |
| d) Zusammenfassung: Unmittelbare Drittewirkung des<br>Art. 21 Abs. 1 GRCh   | 184 |
| e) Reichweite der unmittelbaren Drittewirkung   | 184 |
| aa) Negative unmittelbare Drittewirkung   | 184 |
| bb) Unterscheidung zwischen Kollektiv- und<br>Individualarbeitsrecht?   | 186 |
| f) Zusammenfassung: Unmittelbare Drittewirkung des<br>Art. 21 Abs. 1 GRCh   | 188 |
| 2. Mittelbare Drittewirkung   | 188 |
| IV. Zusammenfassung: Anwendungsbereich des<br>Diskriminierungsverbots des Art. 21 Abs. 1 GRCh                         | 191 |

## *Inhaltsverzeichnis*

|  |     |
|--|-----|
| D. Vergleich der Diskriminierungsverbote des Art. 21 Abs. 1 GRCh mit dem nationalen Recht im Bereich des Arbeitsrechts | 193 |
| I. Vorgehensweise sowie Sinn und Zweck eines Vergleichs  | 193 |
| II. Grundlagen der Diskriminierungsverbote   | 195 |
| 1. Art. 21 GRCh – Entstehungsgeschichte und Bedeutung  | 195 |
| a) Maßgebliche Vorschrift: Art. 21 Abs. 1 GRCh   | 195 |
| b) Ausarbeitung und Bedeutung des Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 196 |
| 2. Regelungen im deutschen Recht   | 200 |
| a) Maßgebliche Regelungen  | 200 |
| b) Entstehungsgeschichte und Bedeutung der Regelungen in AGG und BetrVG  | 202 |
| aa) Grundlagen des AGG   | 202 |
| i) Entstehung des AGG  | 202 |
| ii) Auslegung des AGG  | 207 |
| (a) Europarechtskonforme Auslegung   | 207 |
| (b) Rechtsfortbildung bei nicht im AGG enthaltenen Diskriminierungsmerkmalen?  | 209 |
| bb) Grundlagen des § 75 Abs. 1 BetrVG  | 210 |
| III. Begriff der Diskriminierung   | 211 |
| 1. GRCh  | 212 |
| a) Unmittelbare Diskriminierung  | 214 |
| b) Mittelbare Diskriminierung  | 217 |
| c) Belästigung und Anweisung zur Diskriminierung   | 220 |
| d) Drittbezogene Diskriminierung   | 222 |
| 2. AGG   | 224 |
| 3. Ergebnis: Gleiches Verständnis der „Diskriminierung“ in GRCh und AGG  | 224 |
| IV. Bedeutung der einzelnen Diskriminierungsmerkmale   | 225 |
| 1. Geschlecht  | 225 |
| a) Art. 21 Abs. 1 GRCh   | 225 |
| b) AGG   | 226 |
| c) Vergleich   | 228 |
| 2. Rasse   | 229 |
| a) Art. 21 Abs. 1 GRCh   | 229 |
| b) AGG   | 232 |

|  |     |
|--|-----|
| c) Vergleich   | 234 |
| 3. Hautfarbe   | 234 |
| a) Art. 21 Abs. 1 GRCh   | 234 |
| aa) Definition der „Hautfarbe“   | 234 |
| bb) Schutz vor Diskriminierungen wegen des äußeren Erscheinungsbildes? | 235 |
| b) AGG   | 236 |
| aa) Schutz vor Diskriminierungen wegen der Hautfarbe?                  | 236 |
| bb) Schutz vor Diskriminierungen wegen des äußeren Erscheinungsbildes? | 236 |
| c) Vergleich   | 237 |
| 4. Ethnische und soziale Herkunft                                      | 237 |
| a) Ethnische Herkunft  | 237 |
| aa) Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 237 |
| bb) AGG  | 240 |
| cc) Vergleich  | 243 |
| b) Soziale Herkunft  | 244 |
| aa) Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 244 |
| bb) Kein ausreichender Schutz im deutschen Arbeitsrecht                | 246 |
| cc) Vergleich  | 248 |
| 5. Genetische Merkmale   | 249 |
| a) Art. 21 Abs. 1 GRCh   | 249 |
| aa) Definition der „genetischen Merkmale“                              | 249 |
| bb) Schutz vor Diskriminierungen wegen des Gesundheitszustands?        | 253 |
| b) § 21 GenDG  | 254 |
| c) Vergleich   | 256 |
| 6. Sprache   | 257 |
| a) Art. 21 Abs. 1 GRCh   | 257 |
| b) Kein ausreichender Schutz im deutschen Arbeitsrecht                 | 259 |
| c) Vergleich   | 261 |
| 7. Religion oder Weltanschauung  | 262 |
| a) Art. 21 Abs. 1 GRCh   | 262 |
| b) AGG   | 266 |
| c) Vergleich   | 268 |

## *Inhaltsverzeichnis*

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| 8.  | Politische oder sonstige Anschauung                            | 269 |
| a)  | Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 269 |
| b)  | AGG  | 272 |
| c)  | Vergleich  | 273 |
| 9.  | Zugehörigkeit zu einer nationalen Minderheit                   | 274 |
| a)  | Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 274 |
| b)  | Kein ausreichender Schutz im deutschen<br>Arbeitsrecht         | 279 |
| c)  | Vergleich  | 280 |
| 10. | Vermögen   | 280 |
| a)  | Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 280 |
| b)  | Kein ausreichender Schutz im deutschen<br>Arbeitsrecht         | 283 |
| c)  | Vergleich  | 283 |
| 11. | Geburt   | 283 |
| a)  | Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 283 |
| b)  | Kein ausreichender Schutz im deutschen<br>Arbeitsrecht         | 286 |
| c)  | Vergleich  | 287 |
| 12. | Behinderung  | 287 |
| a)  | Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 287 |
| aa) | Definition der „Behinderung“                                   | 288 |
| bb) | Schutz vor Diskriminierungen wegen des<br>Gesundheitszustands? | 293 |
| b)  | AGG  | 295 |
| c)  | Vergleich  | 299 |
| 13. | Alter  | 300 |
| a)  | Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 300 |
| b)  | AGG  | 301 |
| c)  | Vergleich  | 302 |
| 14. | Sexuelle Ausrichtung   | 302 |
| a)  | Art. 21 Abs. 1 GRCh  | 302 |
| b)  | AGG  | 305 |
| c)  | Vergleich  | 308 |
| 15. | Abschließender Überblick                                       | 309 |
| V.  | Rechtfertigung von Diskriminierungen                           | 310 |
| 1.  | GRCh   | 310 |
| a)  | Anwendbarkeit des Art. 52 Abs. 1 GRCh                          | 311 |
| b)  | Voraussetzungen des Art. 52 Abs. 1 GRCh                        | 313 |

*Inhaltsverzeichnis*

|   |     |
|---|-----|
| 2. AGG  | 316 |
| 3. Vergleich  | 319 |
| VI. Zusammenfassung: Darstellung der Unterschiede   | 319 |
| E. Folgen der Verbindlichkeit der Grundrechtecharta | 321 |
| Literaturverzeichnis                                | 325 |