

# INHALTSVERZEICHNIS

|  |    |
|--|----|
| A. EINLEITUNG: ZUR ENTWICKLUNG, ZUM BEGRIFF UND ZUR BEDEUTUNG DES DISKRIMINIERUNGSVERBOTS AUFGRUND DES GESCHLECHTS .....               | 13 |
| I. DOGMENGESCHICHTLICHE ASPEKTE .....  | 13 |
| 1. Anfänge und Entwicklung .....   | 13 |
| 2. Internationale Abkommen .....   | 15 |
| 3. Geschichte des geschlechtsspezifischen Diskriminierungsverbotes in BiH .....  | 20 |
| II. BEGRIFF DER DISKRIMINIERUNG AUFGRUND DES GESCHLECHTS .....   | 24 |
| III. BEDEUTUNG DES DISKRIMINIERUNGSVERBOTS AUFGRUND DES GESCHLECHTS .....  | 25 |
| 1. Rechtssetzung: Völkerrecht, Verfassungsrecht, einfaches Recht .....   | 26 |
| 2. Rechtsprechung .....  | 27 |
| 3. Verwaltung .....  | 27 |
| IV. ZUSAMMENFASSUNG .....  | 28 |
| B. MENSCHEN- UND VERFASSUNGSRECHTLICHE GRUNDLAGEN ....   | 31 |
| I. EMRK UND PROTOKOLLE ZUR EMRK .....  | 31 |
| 1. Bedeutung .....   | 31 |
| 2. Diskriminierungsverbot wegen des Geschlechts nach Art. 14 EMRK .....  | 32 |
| a) Sachlicher Anwendungsbereich .....  | 32 |
| b) Prüfungsreihenfolge .....   | 34 |
| 3. Art. 1 Zusatzprotokoll XII zur EMRK .....   | 36 |
| 4. Art. 5 ZP VII zur EMRK .....  | 39 |
| 5. Zeitliche und räumliche Geltung der BiHV .....  | 39 |
| 6. Zur Auslegung des Geschlechterdiskriminierungsverbots nach Art. 14 EMRK und den Protokollen zur EMRK .....                          | 41 |
| 7. Unmittelbare Anwendbarkeit des Diskriminierungsverbots aufgrund des Geschlechts nach Art. 14 EMRK, ZP XII und ZP VII zur EMRK ..... | 44 |
| 8. Das Diskriminierungsverbot aufgrund des Geschlechts nach Art. 14 EMRK, ZP XII und ZP VII zur EMRK in der Normenhierarchie .....     | 44 |

|   |    |
|---|----|
| II. DAS VERBOT DER DISKRIMINIERUNG WEGEN DES GESCHLECHTS NACH ART. II ABS. 4 VERFASSUNG VON BOSNIEN UND HERZEGOWINA ..... | 46 |
| 1. Art. II Abs. 4 in Verbindung mit Art. II Abs. 3 Verfassung von Bosnien und Herzegowina .....                           | 47 |
| 2. Art. II Abs. 4 i. V. m. Annex I zur BiHV .....   | 48 |
| III. ZUSAMMENFASSUNG .....  | 49 |
| C. ZUR BEREICHSDOGMATIK DES GESCHLECHTSSPEZIFISCHEN DISKRIMINIERUNGSVERBOTS .....   | 53 |
| I. DAS „GESCHLECHT“ ALS THEMA DER GRUNDRECHTLICHEN GEWÄHRLEISTUNG .....   | 53 |
| 1. Problemaufriss .....   | 53 |
| 2. Umstrittene Konstellationen .....  | 54 |
| a) Sexuelle Orientierung .....  | 54 |
| b) Transsexualität .....  | 56 |
| c) Intersexualität .....  | 58 |
| II. GLEICHER SCHUTZ FÜR ALLE GESCHLECHTER: DAS SYMMETRIEGEBOT .....   | 61 |
| III. TRÄGER UND ADRESSATEN DES GRUNDRECHTS AUF NICHTDISKRIMINIERUNG WEGEN DES GESCHLECHTS .....                           | 62 |
| 1. Träger des Grundrechts .....   | 62 |
| a) Natürliche Personen und Personenmehrheiten .....   | 63 |
| aa) Natürliche Personen .....   | 63 |
| bb) Personenmehrheiten .....  | 65 |
| cc) Geschlechterkonstellation einer Personenverbindung .....  | 66 |
| b) Pränataler und postmortaler Schutz vor Diskriminierung aufgrund des Geschlechts .....                                  | 67 |
| 2. Verpflichtungsadressaten des Grundrechts auf Nichtdiskriminierung aufgrund des Geschlechts .....                       | 69 |
| a) Der Staat Bosnien und Herzegowina .....  | 69 |
| aa) Legislative .....   | 71 |
| bb) Judikative .....  | 73 |
| cc) Vollziehende Gewalt .....   | 74 |
| aaa) Verwaltungshandeln in der öffentlich-rechtlichen Sphäre .....  | 74 |
| bbb) Verwaltungshandeln in der Sphäre des Privatrechts .....  | 76 |
| b) Private .....  | 79 |

|   |     |
|---|-----|
| c) Sonderfälle der Grundrechtsbindung.....  | 80  |
| aa) Universitäten, Rundfunkanstalten .....  | 80  |
| bb) Religions- und Weltanschauungsgemeinschaften.....                               | 81  |
| cc) Internationale Verpflichtungen und internationale Organisationen ...            | 83  |
| IV. ZUR BESTIMMUNG DES BEGRIFFS DER BEEINTRÄCHTIGUNG...                             | 84  |
| 1. Zurechenbarkeit der Beeinträchtigung.....  | 86  |
| 2. Vergleichbarkeitstest .....  | 88  |
| 3. Ungleich- bzw. Gleichbehandlung wegen des Geschlechts .....                      | 92  |
| 4. Ungleichbehandlung durch die gleiche Stelle .....                                | 93  |
| 5. Geringfügige Beeinträchtigung.....   | 94  |
| 6. Diskriminierungsabsicht .....  | 95  |
| 7. Arten der Ungleichbehandlung wegen des Geschlechts .....                         | 96  |
| a) Aktive Ungleichbehandlung aufgrund des Geschlechts .....                         | 96  |
| aa) Unmittelbare aktive Ungleichbehandlung .....                                    | 96  |
| bb) Mittelbare aktive Ungleichbehandlung .....                                      | 97  |
| aaa) Mittelbare Ungleichbehandlung durch Normen .....                               | 98  |
| bbb) Mittelbar diskriminierende allgemeine Maßnahmen .....                          | 100 |
| ccc) Feststellung der überproportionalen Benachteiligung .....                      | 101 |
| b) Passive Ungleichbehandlung.....  | 102 |
| c) Geschlechtsspezifische Gewalt als Diskriminierung wegen des<br>Geschlechts ..... | 103 |
| V. RECHTFERTIGUNG .....   | 104 |
| 1. Gesetzliche Grundlage .....  | 106 |
| 2. Legitimes Ziel .....   | 107 |
| 3. Im Besonderen: positive Maßnahmen als legitimes Ziel .....                       | 109 |
| a) Begriff.....   | 109 |
| b) Zulässigkeit und Gebotenheit positiver Maßnahmen .....                           | 110 |
| 4. Verhältnismäßigkeitsprüfung.....   | 113 |
| 5. Einschätzungsspielraum.....  | 115 |
| VI. POSITIVE HANDLUNGSPFLICHTEN .....   | 116 |
| 1. Staatliche Schutzpflichten.....  | 117 |
| 2. „Scheinbare“ Schutzpflichtkonstellationen .....                                  | 123 |
| 3. Pflicht des Staates zur Gewährung einer diskriminierungsfreien<br>Teilhabe.....  | 124 |

|   |     |
|---|-----|
| 4. Untersuchungspflicht .....   | 126 |
| VII. ZUSAMMENFASSUNG .....  | 128 |
| D. VERFASSUNGSPROZESSUALER SCHUTZ VOR<br>DISKRIMINIERUNG AUFGRUND DES GESCHLECHTS .....                                       | 133 |
| I. ZULÄSSIGKEIT DER VERFASSUNGSBESCHWERDE .....   | 134 |
| 1. Zulässigkeit der Verfassungsbeschwerde ratione personae .....  | 135 |
| a) Parteifähigkeit des Beschwerdeführers und Beschwerdegegners .....  | 135 |
| b) Opfereigenschaft .....   | 136 |
| c) Erheblicher Nachteil als Zulassungsvoraussetzung der<br>Verfassungsbeschwerde .....  | 137 |
| d) Prozessfähigkeit als Voraussetzung für die Zulassung der<br>Verfassungsbeschwerde .....                                    | 138 |
| 2. Zulässigkeit der Verfassungsbeschwerde wegen geschlechts-<br>spezifischer Diskriminierung ratione materiae .....           | 140 |
| a) Betroffenheit des Rechts auf Nichtdiskriminierung wegen des<br>Geschlechts und Anwendungsbereich der Freiheitsrechte ..... | 141 |
| b) Gerichtliches Urteil nach Art. VI Abs. 3 Buchstabe b) BiHV .....   | 141 |
| aa) Das „Schweigen“ der Gerichte .....  | 142 |
| bb) Verwaltungsakte .....   | 144 |
| cc) Gesetze und andere Vorschriften .....   | 145 |
| dd) „Ernste Verletzung“ des Diskriminierungsverbots aufgrund<br>des Geschlechts .....   | 146 |
| 3. Zulässigkeit der Verfassungsbeschwerde ratione temporis .....  | 146 |
| 4. Erschöpfung des Rechtswegs .....   | 147 |
| 5. Rechtshängigkeit .....   | 150 |
| 6. Frist .....  | 151 |
| 7. Zustellung .....   | 152 |
| 8. Form und Sprache .....   | 153 |
| 9. Negativvoraussetzungen der Zulässigkeit der Verfassungsbeschwerde ...  | 153 |
| a) Offensichtliche Unbegründetheit der Verfassungsbeschwerde .....  | 153 |
| b) Unzuständigkeit des Verfassungsgerichts von Bosnien und<br>Herzegowina .....   | 155 |
| c) Entschiedene Frage, Anonymität, Missbrauch des<br>Beschwerderechts .....   | 155 |
| 10. Abgrenzung der Zulassungsvoraussetzungen .....  | 156 |

|  |     |
|--|-----|
| II. BEGRÜNDETHEIT DER VERFASSUNGSBESCHWERDE .....  | 157 |
| III. ENTSCHEIDUNGSINHALTE .....  | 158 |
| IV. BEWEISLASTVERTEILUNG IM VERFASSUNGS-<br>BESCHWERDEVERFAHREN .....                                    | 159 |
| V. ZUSAMMENFASSUNG.....  | 160 |
| E. MÄNGEL IM SCHUTZ VOR DISKRIMINIERUNG AUFGRUND<br>DES GESCHLECHTS IN BIH .....                         | 163 |
| I. GESCHLECHTSSPEZIFISCHE GEWALT IN BIH.....   | 166 |
| 1. Statistik .....   | 166 |
| 1. Unzureichender Schutz durch die Justiz.....   | 168 |
| 2. Diskriminierung durch die Verwaltung.....   | 175 |
| II. SELEKTIVE ABTREIBUNGEN .....   | 178 |
| III. DISKRIMINIERUNG WEGEN INTERSEXUALITÄT .....   | 181 |
| IV. ZUSAMMENFASSUNG .....  | 181 |
| F. PRÜFUNGSSCHEMATA.....   | 183 |
| 1. Verbot der Diskriminierung aufgrund des Geschlechts nach<br>Art. 14 EMRK und Art. II Abs. 4 BiHV..... | 183 |
| 2. Verbot der Diskriminierung aufgrund des Geschlechts nach<br>Art. 1 ZP XII zur EMRK .....              | 184 |
| 3. Mittelbare geschlechtsspezifische Diskriminierung .....   | 184 |
| 4. Prüfungsschema zur Zulässigkeit der Verfassungsbeschwerde .....                                       | 185 |
| FAZIT .....  | 187 |
| LITERATUR .....  | 191 |
| RECHTSPRECHUNG.....  | 201 |
| Entscheidungen des Verfassungsgerichts von Bosnien und Herzegowina<br>(VerfG BiH) .....                  | 201 |
| Entscheidungen der Menschenrechtskammer von Bosnien und<br>Herzegowina.....                              | 204 |
| Entscheidungen der ordentlichen Gerichtsbarkeit in BiH .....   | 204 |
| Entscheidungen des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte<br>(EGMR).....                           | 205 |
| Entscheidungen der Europäischen Kommission für Menschenrechte<br>(EKMR).....                             | 208 |
| Entscheidungen des Europäischen Gerichtshofs (EuGH).....   | 208 |
| Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts (BVerfG) .....  | 208 |

|   |     |
|---|-----|
| ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS .....   | 211 |
| ANHANG .....  | 213 |
| CONSTITUTION OF BOSNIA AND HERZEGOVINA .....  | 213 |
| ARBEITSGESETZ DER FÖDERATION BOSNIEN UND<br>HERZEGOWINA.....  | 232 |
| ARBEITSGESETZ DER REPUBLIKA SRPSKA .....  | 234 |
| ERBSCHAFTSGESETZ DER FÖDERATION BOSNIEN UND<br>HERZEGOWINA .....  | 235 |
| ERBSCHAFTSGESETZ VON REPUBLIKA SRPSKA .....   | 236 |
| FAMILIENGESETZ DER FÖDERATION VON BOSNIEN UND<br>HERZEGOWINA .....  | 236 |
| GESCHLECHTERGLEICHBERECHTIGUNGSGESETZ BiH.....  | 238 |
| GESETZ ÜBER BEDINGUNGEN UND VERFAHREN BEI<br>SCHWANGERSCHAFTSABBRUCH VON BOSNIEN UND<br>HERZEGOWINA .....                         | 242 |
| GESETZ ÜBER DIE BEDINGUNGEN UND DAS VERFAHREN DES<br>SCHWANGERSCHAFTSABBRUCHS VON MONTENEGRO .....                                | 245 |
| GESETZ ÜBER PRÄVENTION UND DIAGNOSTIK GENETISCHER<br>KRANKHEITEN, GENETISCH BEDINGTER ANOMALIEN UND<br>SELTENER KRANKHEITEN ..... | 248 |
| GESETZ ÜBER RELIGIONSFREIHEIT UND RECHTSSTELLUNG<br>DER KIRCHEN UND RELIGIONSGEMEINSCHAFTEN IN BOSNIEN<br>UND HERZEGOWINA .....   | 249 |
| GESETZ ÜBER SCHWANGERSCHAFTSABBRUCH IN DEN<br>GESUNDHEITSEINRICHTUNGEN DER REPUBLIKA SRPSKA .....                                 | 251 |
| RAHMENGESETZ ÜBER HOCHSCHULEN IN BiH.....   | 252 |
| REGELN DES VERFASSUNGSGERICHTS .....  | 254 |
| STRAFGESETZ DES DISTRIKTS BRČKO VON BOSNIEN UND<br>HERZEGOWINA .....  | 268 |
| STRAFGESETZ DER FÖDERATION VON BOSNIEN UND<br>HERZEGOWINA .....   | 269 |
| STRAFGESETZ VON REPUBLIKA SRPSKA .....  | 271 |
| WAHLGESETZ VON BOSNIEN UND HERZEGOWINA .....  | 273 |