

# Inhaltsverzeichnis

<b>Einführung</b>	17
A. Kontextualisierung .....	17
B. Problemstellung und Erkenntnisinteresse .....	20
C. Ziel und Gang der Untersuchung .....	22
D. Entwicklungslinien höchstrichterlicher Rechtsprechung .....	24
I. Die Rechtsprechung des EuGH .....	25
1. EuGH, Rs. 43/75 (Defrenne II) .....	25
a) Sachverhalt .....	25
b) Entscheidungsgründe .....	26
2. EuGH, Rs. 96/80 (Jenkins) .....	26
a) Sachverhalt .....	26
b) Entscheidungsgründe .....	27
3. EuGH, Rs. C-79/99 (Schnorbus) .....	27
a) Sachverhalt .....	28
b) Entscheidungsgründe .....	28
II. Die Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts .....	28
1. BVerfGE 85, 191 (Nachtarbeitsverbot) .....	29
a) Sachverhalt .....	29
b) Entscheidungsgründe .....	29
2. BVerfGE 97, 35 (Hamburger Ruhegeldgesetz) .....	30
a) Sachverhalt .....	30
b) Entscheidungsgründe .....	31
3. BVerfGE 104, 373 (Ausschluss von Familiendoppelnamen) .....	31
a) Sachverhalt .....	31
b) Entscheidungsgründe .....	32
4. BVerfGE 113, 1 (Anwaltliches Versorgungswerk) .....	32
a) Sachverhalt .....	32
b) Entscheidungsgründe .....	33
5. BVerfGE 121, 241 (Versorgungsabschlag) .....	34
a) Sachverhalt .....	34
b) Entscheidungsgründe .....	35
6. BVerfGE 126, 29 (Privatisierung der Hamburger Kliniken) .....	36

a) Sachverhalt .....	36
b) Entscheidungsgründe .....	36
7. BVerfGE 132, 72 (Erziehungsgeld von Drittstaatsangehörigen) .....	37
a) Sachverhalt .....	37
b) Entscheidungsgründe .....	37
 <i>Kapitel I</i>	
<b>Unions- und verfassungsrechtliche Grundlagen</b>	39
A. Unionsrechtlicher Rahmen der mittelbaren Diskriminierung .....	39
I. Vorgaben des Unionsrechts .....	40
1. Kompetenzgrundlagen der Europäischen Union .....	41
2. Primärrecht .....	42
a) Art. 157 AEUV .....	42
b) Art. 19 AEUV .....	44
c) Grundrechtecharta der Europäischen Union .....	46
3. Sekundärrecht .....	47
a) Legaldefinition der mittelbaren Diskriminierung .....	48
b) Mittelbare Diskriminierung aus sekundärrechtlicher Perspektive .....	49
II. Rechtsprechung des EuGH .....	51
1. Prüfungsmethode .....	52
a) Abgrenzung unmittelbare und mittelbare Diskriminierung .....	54
b) Von der Vermutungsregelung zur Diskriminierungsform .....	55
2. Rechtfertigungsmöglichkeiten .....	56
a) Prüfungsmaßstab .....	57
b) Prüfungskompetenz .....	59
III. Rechtsfolgen .....	61
IV. Das Unionsrecht und der verfassungsrechtliche Diskriminierungsschutz .....	61
1. Die Anwendungspraxis des Unionsrechts .....	62
a) Anwendungsvorrang des Unionsrechts .....	64
b) Europarechtsfreundliche und europarechtskonforme Auslegung .....	65
2. Anwendbarkeit nationaler Gleichheitsrechte? .....	66
V. Zusammenfassende Würdigung .....	67
B. Verfassungsrechtlicher Rahmen der mittelbaren Diskriminierung .....	69
I. Art. 3 Abs. 2 GG als verfassungsrechtlicher Anknüpfungspunkt .....	70
1. Interpretation des Art. 3 Abs. 2 S. 1 GG .....	72
a) Auslegung nach dem Wortlaut .....	72
b) Auslegung nach dem Sinn und Zweck .....	73

c) Historische Auslegung .....	74
d) Systematische Auslegung .....	75
2. Interpretation des Art. 3 Abs. 2 S. 2 GG .....	76
a) Förderpflicht zur tatsächlichen Durchsetzung der Gleichberechtigung ..	76
b) Das Hinwirken auf die Beseitigung bestehender Nachteile .....	78
3. Subjektivrechtliche Reichweite des Art. 3 Abs. 2 S. 2 GG? .....	81
II. Verortung in Art. 3 Abs. 3 S. 1 GG .....	84
1. Auslegung nach dem Wortlaut .....	85
2. Auslegung „wegen“ .....	86
a) Anknüpfungsverbot .....	87
b) Begründungsverbot .....	88
c) Gebot rechtlicher Gleichstellung .....	89
3. Die Binnensystematik des Art. 3 Abs. 3 S. 1 GG .....	90
III. Verortung in Art. 3 Abs. 1 GG (Allgemeiner Gleichheitssatz) .....	92
1. Das Flexibilisierungspotenzial der „Neuen Formel“ .....	93
2. Der Gewährleistungsgehalt des Art. 3 Abs. 1 GG .....	94
3. Umgehung des Lex specialis Grundsatzes? .....	95
IV. Art. 3 Abs. 2 GG im Verhältnis zu Art. 3 Abs. 1 i.V.m Art. 6 Abs. 1 GG .....	97
1. Familie und Kindererziehung .....	99
2. Erwerbstätigkeit und Steuern .....	101
V. Zusammenfassende Würdigung .....	103

## *Kapitel 2*

<b>Voraussetzungen und Rechtfertigungsanforderungen</b> .....	106
A. Ungleichbehandlung durch Tatsachen .....	106
I. Gruppenzugehörigkeit .....	107
1. Gruppenbezogene Auslegung des Art. 3 Abs. 2 GG .....	107
2. Gruppenbezogene Auslegung des Art. 3 Abs. 3 S. 1 GG .....	110
II. Wen berechtigt das Verbot der mittelbaren Diskriminierung? .....	111
1. Verletzung von Gleichheitsrechten Anderer .....	114
a) Staatsangehörigkeitsrecht .....	115
b) Ausländerrecht .....	116
c) Vermittelte bzw. drittbezogene Diskriminierung .....	117
2. Betroffenheit in eigenen Gleichheitsrechten .....	118
III. Die Voraussetzungen der mittelbaren Diskriminierung auf dem Prüfstand .....	119
IV. Das Kriterium „neutrale Regelung“ .....	120

V.	Das Kriterium „ungleiche Betroffenheit“ .....	123
1.	Quantitätsanforderungen .....	125
a)	Vorhandensein von (statistischen) Erkenntnissen .....	127
b)	Fehlen von (statistischen) Erkenntnissen .....	128
c)	Darlegungs- und Beweislast .....	131
2.	Von der Beweiserleichterung zur Anwendungserweiterung .....	132
VI.	Maßstabs- und Vergleichsgruppenbildung .....	133
1.	Ergebnisorientierte Vergleichsgruppenbildung .....	134
2.	Gleicher Fall, ungleiche Rechtsschutzmöglichkeiten .....	138
VII.	Zurechenbarkeit der mittelbaren Diskriminierung .....	140
1.	Gleichheitsrelevanz von individueller Freiheitsausübung .....	140
2.	Zurechnung der Folgen individueller Freiheitsausübung .....	144
VIII.	Erforderlichkeit zusätzlicher einschränkender Kriterien .....	147
1.	Diskriminierungsabsicht .....	148
2.	Beschaffenheit des neutralen Merkmals .....	150
IX.	Zusammenfassende Würdigung .....	153
B.	Die Rechtfertigung der mittelbaren Diskriminierung .....	154
I.	Rechtfertigungsanforderungen im Einzelnen .....	155
1.	Sachlicher Grund .....	156
2.	Güter von Verfassungsrang .....	158
3.	Vollumfängliche Wirksamkeit und Betroffenenschutz .....	160
a)	Effektivitätsprämissen .....	160
b)	Das Argument der Betroffenensicht .....	163
c)	Lebenswirklichkeit als Auslegungsauftrag .....	165
4.	Begrenzungsfunktion der Rechtfertigungsprüfung .....	165
5.	Mehrfachdiskriminierung .....	167
II.	Rechtsfolgen .....	169
1.	Für die Vergangenheit .....	169
2.	Für die Zukunft .....	170
C.	Kritische Würdigung .....	171

### *Kapitel 3*

	<b>Verfassungsrechtliche Problemstellungen</b>	174
A.	Faktizität und Verfassungsbindung .....	174
I.	Mittelbare Diskriminierung als Spiegel fremdstaatlicher Rechtsvorstellungen ..	177
II.	Die Funktion der mittelbaren Diskriminierung .....	179

III.	Der Diskriminierungsbegriff der mittelbaren Diskriminierung .....	179
B.	Mittelbare Diskriminierung aus Gewaltenteilungsperspektive .....	181
I.	Auslegungs- und Entscheidungsspielräume .....	182
1.	Legislative .....	183
a)	Gestaltungs- und Typisierungsbefugnis des Gesetzgebers .....	184
b)	Begründungslast des Gesetzgebers .....	185
c)	Gleichstellungsorientierte Folgenabschätzung .....	187
2.	Exekutive .....	190
a)	Behördliche Auswahlentscheidungen .....	190
b)	Mittelbare Diskriminierung im Normvollzug .....	193
3.	Judikative .....	196
II.	Mittelbare Diskriminierung in der Zeit .....	197
III.	Begründungs- und Wirkungsneutralität im Recht .....	199
1.	Spannungsverhältnis zwischen Rechts- und Ergebnisgleichheit .....	201
2.	Mittelbare Diskriminierung durch Gleichbehandlung? .....	204
3.	Gleichheitskonzepte .....	205
a)	Das Konzept der formellen Gleichheit .....	207
b)	Das Konzept der materiellen Gleichheit .....	210
IV.	Grenzen verfassungsrichterrechtlicher Rechtsfortbildung .....	212
C.	Das Konzept „positiver“ mittelbarer Diskriminierung .....	214
I.	Mittelbare Fördermaßnahmen .....	216
II.	Geschlechtsneutralität von Frauenfördermaßnahmen .....	218
D.	Kritische Würdigung .....	219
 <b>Schlussbetrachtung</b>		221
A.	Rechtspolitische Bewertung .....	221
B.	Familie und Geschlecht .....	223
C.	Fazit .....	225
D.	Ausblick .....	228
E.	Zusammenfassung in Thesen .....	231
 <b>Literatur</b>	.....	235
 <b>Sachwortverzeichnis</b>	.....	250