

# Inhaltsübersicht

<b>Einführung .....</b>	<b>39</b>
<b>§ 1 Einleitung .....</b>	<b>41</b>
<b>§ 2 Eingrenzung des Untersuchungsgegenstands .....</b>	<b>49</b>
<b>§ 3 Gang der Untersuchung .....</b>	<b>51</b>
<b>Erster Teil. Theoretisches Fundament.</b>	
<b>Antidiskriminierungsrecht vs. Kündigungsschutzrecht ..</b>	<b>55</b>
<b>§ 4 Antidiskriminierungsrecht .....</b>	<b>57</b>
A. Überblick über die Geschichte des Antidiskriminierungsrechts ....	57
B. Begriffsbestimmung: Begriff der Diskriminierung und andere Begriffe .....	67
C. Rechtfertigende Theorien: Warum ist eine Diskriminierung gesellschaftlich unerwünscht? .....	81
D. Ziele des Antidiskriminierungsrechts .....	83
E. Herausfordernde Theorien: Kritik am Antidiskriminierungsrecht .....	104
F. Ergebnis .....	110
<b>§ 5 Kündigungsschutzrecht .....</b>	<b>113</b>
A. Überblick über die Geschichte des Kündigungsschutzes .....	113

- B. Begriffsbestimmung: Begriff des Kündigungsschutzes und andere Begriffe ..... 123
- C. Rechtfertigende Theorien: Warum sollen Arbeitnehmer\*innen gegen ungerechte Kündigungen geschützt werden? ..... 126
- D. Schutzgut des Kündigungsschutzes ..... 134
- E. Bestandsschutz oder Abfindung? ..... 141
- F. Herausfordernde Theorien: Kritik am Kündigungsschutzrecht .... 144
- G. Ergebnis ..... 154
  
- § 6 Antidiskriminierungsrecht vs. Kündigungsschutzrecht ..... 157**
  
- Zweiter Teil. Rechtliche Grundlagen. Internationales und supranationales Recht. .... 161**
  
- § 7 Völkerrechtliche Grundlagen des Antidiskriminierungsrechts und Kündigungsschutzrechts ..... 163**
  - A. Kurzer Überblick ..... 163
  - B. Vereinte Nationen ..... 169
  - C. Internationale Arbeitsorganisation ..... 202
  - D. Europarat ..... 219
  - E. Ergebnis ..... 231
  
- § 8 Europarechtliche Grundlagen des Antidiskriminierungsrechts und des Kündigungsschutzrechts ..... 233**
  - A. Kurzer Überblick ..... 233
  - B. Diskriminierungsschutz ..... 241

C. Kündigungsschutz .....	267
D. Ergebnis .....	272

<b>Dritter Teil. Nationales Recht. Schutz des*der Arbeitnehmers*in vor der diskriminierenden Kündigung des*der Arbeitgebers*in nach deutschem und türkischem Recht .....</b>	<b>275</b>
--	------------

<b>§ 9 Nationale rechtliche Grundlagen des arbeitsrechtlichen Antidiskriminierungsrechts und des allgemeinen Kündigungsschutzrechts .....</b>	<b>277</b>
---	------------

A. Deutsche rechtliche Grundlagen des arbeitsrechtlichen Antidiskriminierungsrechts und des allgemeinen Kündigungsschutzrechts .....	277
B. Türkische rechtliche Grundlagen des arbeitsrechtlichen Antidiskriminierungsrechts und des allgemeinen Kündigungsschutzrechts .....	291
C. Rechtsvergleich .....	316

<b>§ 10 Anwendungsbereiche des arbeitsrechtlichen Antidiskriminierungsrechts und des allgemeinen Kündigungsschutzrechts nach deutschem und türkischem Recht .....</b>	<b>321</b>
---	------------

A. Anwendungsbereiche der arbeitsrechtlichen antidiskriminierungsrechtlichen Normen und der allgemeinen kündigungsschutzrechtlichen Normen nach deutschem Recht .....	321
B. Anwendungsbereiche der arbeitsrechtlichen antidiskriminierungsrechtlichen Normen und der allgemeinen kündigungsschutzrechtlichen Normen nach türkischem Recht .....	341
C. Rechtsvergleich .....	355

<b>§ 11 Schutz vor Diskriminierung nach dem allgemeinen Diskriminierungsschutz am Beispiel einer Kündigung .....</b>	<b>359</b>
A. Definition der Diskriminierung .....	359
B. Diskriminierungsmerkmale .....	361
C. Unmittelbare Diskriminierung .....	399
D. Mittelbare Diskriminierung .....	410
E. Rechtfertigung .....	422
F. Andere Formen der Diskriminierung .....	435
G. Rechtsvergleich .....	438
 <b>§ 12 Schutz vor Kündigung nach dem Kündigungsschutzrecht am Beispiel einer diskriminierenden Kündigung .....</b>	 <b>443</b>
A. Sozial gerechtfertigte Kündigung / Wirksame Kündigung .....	443
B. Vorliegen eines an sich geeigneten Kündigungsgrundes / Vorliegen eines triftigen Grundes .....	446
C. Rechtsvergleich .....	512
 <b>§ 13 Rechtsschutz gegenüber einer diskriminierenden Kündigung .....</b>	 <b>519</b>
A. Deutsches Recht .....	519
B. Türkisches Recht .....	529
C. Rechtsvergleich .....	543
 <b>§ 14 Rechtsfolgen einer diskriminierenden Kündigung .....</b>	 <b>545</b>
A. Deutsches Recht .....	545
B. Türkisches Recht .....	551
C. Rechtsvergleich .....	574

<b>Zusammenfassung .....</b>	<b>581</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>617</b>
<b>Anhang .....</b>	<b>635</b>
A. Anhang I: Geschützte Diskriminierungsmerkmale .....	636
B. Anhang II: Unterzeichnete und ratifizierte völkerrechtliche Verträge .....	642
C. Anhang III: Vergleich der nationalen deutschen und türkischen Rechtsvorschriften über den allgemeinen Kündigungsschutz .....	643
<b>Übersetzungen einiger türkischer Rechtsvorschriften vom Türkischen ins Deutsche .....</b>	<b>647</b>
A. Verfassung der Republik Türkei vom 20.4.1924 mit der Gesetzesnummer 491 .....	647
B. Verfassung der Republik Türkei vom 9.7.1961 mit der Gesetzesnummer 334 .....	647
C. Verfassung der Republik Türkei vom 7.11.1982 mit der Gesetzesnummer 2709 .....	648
D. Arbeitsgesetz vom 25.8.1971 mit der Gesetzesnummer 1475 .....	648
E. Seearbeitsgesetz vom 20.4.1967 mit der Gesetzesnummer 854 ...	649
F. Pressearbeitsgesetz vom 13.6.1952 mit der Gesetzesnummer 5953 .....	649
G. Arbeitsgesetz vom 22.5.2003 mit der Gesetzesnummer 4857 .....	650
H. Gesetz über Menschenrechte- und Gleichheitsinstitution der Türkei vom 6.4.2016 mit der Gesetzesnummer 6701 .....	661
I. Gesetz über die Behinderten vom 1.7.2005 mit der Gesetzesnummer 5378 .....	664

# Inhaltsverzeichnis

<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	<b>35</b>
<b>Einführung .....</b>	<b>39</b>
<b>§ 1 Einleitung .....</b>	<b>41</b>
<b>§ 2 Eingrenzung des Untersuchungsgegenstands .....</b>	<b>49</b>
<b>§ 3 Gang der Untersuchung .....</b>	<b>51</b>
<b>Erster Teil. Theoretisches Fundament.</b>	
<b>Antidiskriminierungsrecht vs. Kündigungsschutzrecht ..</b>	<b>55</b>
<b>§ 4 Antidiskriminierungsrecht .....</b>	<b>57</b>
A. Überblick über die Geschichte des Antidiskriminierungsrechts ....	57
I. Völkerrechtliche Ebene .....	58
II. Entwicklungen in den Vereinigten Staaten von Amerika .....	60
III. Andere Rechtsordnungen und europäisches Rechts-Regime .....	63
IV. Zwischenergebnis .....	66
B. Begriffsbestimmung: Begriff der Diskriminierung und andere Begriffe .....	67
I. Diskriminierung und Antidiskriminierung .....	67
1. Diskriminierung .....	68
a) Verwendete Unterscheidungskategorien: Diskrimi- nierungsmerkmale .....	69
b) Bestimmung der Diskriminierungsmerkmale .....	70
c) Gesellschaftliche Benachteiligung .....	71
d) Sozial unerwünschte Ungleichbehandlung .....	71

2. Antidiskriminierung .....	72
II. Rechtlicher Sprachgebrauch .....	73
III. Nichtdiskriminierung, Gleichbehandlung und Gleichstellung ..	74
IV. Arten der Diskriminierung .....	76
1. Unmittelbare und mittelbare Diskriminierung .....	76
2. Präferenzmodell und statistische Diskriminierung .....	77
3. Organisationale Diskriminierung, institutionelle Diskriminierung, gesellschaftsstrukturelle Diskriminierung .....	79
4. Positive Diskriminierung .....	79
V. Zwischenergebnis .....	80
C. Rechtfertigende Theorien: Warum ist eine Diskriminierung gesellschaftlich unerwünscht? .....	81
D. Ziele des Antidiskriminierungsrechts .....	83
I. Erreichung der Gleichheit .....	83
II. Moralische Gleichheit: Menschenwürde .....	85
III. Chancengleichheit und Verteilungsgerechtigkeit .....	88
1. Gleichheit als Prozess .....	89
2. Gleichheit als Ergebnis .....	91
3. Gleichheit der Chancen .....	93
IV. Gleicher Wert der verschiedenen Gruppenidentitäten: Anerkennung der Gruppenidentitäten ....	97
V. Zwischenergebnis .....	101
E. Herausfordernde Theorien: Kritik am Antidiskriminierungsrecht .....	104
I. Kritik am Antidiskriminierungsrecht .....	104
II. Zwischenergebnis .....	108
F. Ergebnis .....	110
<b>§ 5 Kündigungsschutzrecht .....</b>	<b>113</b>
A. Überblick über die Geschichte des Kündigungsschutzes .....	113
I. Vorindustrielle Zeit .....	113

II. Industrialisierung .....	115
III. Ab dem Ende des 19. Jahrhunderts .....	117
IV. Im internationalen Kontext .....	120
V. Zwischenergebnis .....	121
B. Begriffsbestimmung: Begriff des Kündigungsschutzes und andere Begriffe .....	123
I. Kündigung .....	123
II. Kündigungsschutz .....	124
III. Zwischenergebnis .....	126
C. Rechtfertigende Theorien: Warum sollen Arbeitnehmer*innen gegen ungerechte Kündigungen geschützt werden? .....	126
I. Aus der Position der Arbeitnehmer*innen .....	126
II. Aus der Position der Arbeitgeber*innen .....	131
III. Aus der Position der Arbeitsuchenden .....	132
IV. Im Allgemeinen .....	132
V. Zwischenergebnis .....	134
D. Schutzgut des Kündigungsschutzes .....	134
I. Wirtschaftliche und soziale Existenz des*r Arbeitnehmers*in .....	135
II. Arbeitsplatz, Betriebszugehörigkeit .....	137
III. Vertragsdurchsetzung .....	139
IV. Zwischenergebnis .....	141
E. Bestandsschutz oder Abfindung? .....	141
F. Herausfordernde Theorien: Kritik am Kündigungsschutzrecht ....	144
I. Aus der Position der Arbeitnehmer*innen .....	144
II. Aus der Position der Arbeitgeber*innen .....	146
III. Aus der Position der Arbeitsuchenden .....	148
IV. Im Allgemeinen .....	150
V. Zwischenergebnis .....	153
G. Ergebnis .....	154



<b>§ 6 Antidiskriminierungsrecht vs. Kündigungsschutzrecht .....</b>	<b>157</b>
--	------------

<b>Zweiter Teil. Rechtliche Grundlagen. Internationales und supranationales Recht. ....</b>	<b>161</b>
---	------------

<b>§ 7 Völkerrechtliche Grundlagen des Antidiskriminierungsrechts und Kündigungsschutzrechts .....</b>	<b>163</b>
--	------------

A. Kurzer Überblick .....	163
---------------------------	-----

I. Allgemeines .....	163
----------------------	-----

II. Bedeutung des Arbeitsvölkerrechts für das deutsche und türkische nationale Recht .....	164
---	-----

1. Deutsches Recht .....	164
--------------------------	-----

2. Türkisches Recht .....	165
---------------------------	-----

B. Vereinte Nationen .....	169
----------------------------	-----

I. Charta der Vereinten Nationen .....	169
--	-----

1. Diskriminierungsschutz .....	169
---------------------------------	-----

2. Kündigungsschutz .....	170
---------------------------	-----

3. Durchsetzungsmechanismen .....	170
-----------------------------------	-----

II. Allgemeine Erklärung der Menschenrechte .....	171
---	-----

1. Diskriminierungsschutz .....	171
---------------------------------	-----

2. Kündigungsschutz .....	172
---------------------------	-----

3. Durchsetzungsmechanismen .....	172
-----------------------------------	-----

III. Internationaler Pakt über bürgerliche und politische Rechte und Internationaler Pakt über wirtschaftliche, soziale und kulturelle Rechte .....	173
---	-----

1. Internationaler Pakt über bürgerliche und politische Rechte .....	173
---	-----

a) Diskriminierungsschutz .....	174
---------------------------------	-----

aa) Akzessorisches Diskriminierungsverbot .....	174
---	-----

bb) Autonomes Recht auf Gleichheit und Nichtdiskriminierung .....	175
cc) Außerkraftsetzung der Verpflichtungen aus dem IPBPR und Diskriminierungsschutz .....	177
b) Kündigungsschutz .....	178
c) Durchsetzungsmechanismen .....	178
2. Internationaler Pakt über wirtschaftliche, soziale und kulturelle Rechte .....	180
a) Diskriminierungsschutz .....	181
b) Kündigungsschutz .....	183
c) Durchsetzungsmechanismen .....	184
IV. Spezifische Übereinkommen der Vereinten Nationen zur Bekämpfung verschiedener Formen von Diskriminierung .....	185
1. Übereinkommen zur Beseitigung jeder Form von Rassendiskriminierung .....	186
a) Begriff der Diskriminierung .....	187
b) Diskriminierungsschutz im Arbeitsleben .....	188
c) Durchsetzungsmechanismen .....	189
2. Übereinkommen zur Beseitigung jeder Form von Diskriminierung der Frau .....	190
a) Begriff der Diskriminierung .....	191
b) Diskriminierungsschutz im Arbeitsleben .....	192
c) Durchsetzungsmechanismen .....	193
3. Übereinkommen über die Rechte von Menschen mit Behinderung .....	196
a) Begriff der Diskriminierung .....	197
b) Diskriminierungsschutz im Arbeitsleben .....	198
c) Durchsetzungsmechanismen .....	199
V. Zwischenergebnis .....	200
C. Internationale Arbeitsorganisation .....	202
I. Diskriminierungsschutz und Übereinkommen Nr. 111 .....	204
1. Begriffsbestimmung und Diskriminierungsmerkmale .....	206
2. Anwendungsbereich .....	207

II. Kündigungsschutz und Übereinkommen Nr. 158 .....	209
1. Begriffsbestimmung und Anwendungsbereich .....	210
2. Triftiger Grund .....	212
3. Verfahrenserfordernisse .....	214
III. Durchsetzungsmechanismen .....	214
IV. Zwischenergebnis .....	217
D. Europarat .....	219
I. Konvention zum Schutz der Menschenrechte und Grundfreiheiten .....	219
1. Diskriminierungsschutz .....	220
a) Akzessorisches Diskriminierungsverbot .....	220
b) Eigenständiges Diskriminierungsverbot .....	222
2. Kündigungsschutz .....	223
3. Durchsetzungsmechanismen .....	224
II. Europäische Sozialcharta und Revidierte Europäische Sozialcharta .....	225
1. Diskriminierungsschutz .....	227
2. Kündigungsschutz .....	228
3. Durchsetzungsmechanismen .....	229
III. Zwischenergebnis .....	230
E. Ergebnis .....	231

<b>§ 8 Europarechtliche Grundlagen des Antidiskriminierungsrechts und des Kündigungsschutzrechts .....</b>	<b>233</b>
A. Kurzer Überblick .....	233
I. Allgemeines .....	233
II. Bedeutung des europäischen Arbeitsrechts für das deutsche und türkische nationale Recht .....	237
1. Deutsches Recht .....	237
2. Türkisches Recht .....	238
B. Diskriminierungsschutz .....	241

I. Ziele des europäischen Antidiskriminierungsrechts .....	242
II. Rechtsgrundlagen .....	245
1. Charta der Grundrechte der Europäischen Union .....	245
2. Allgemeiner ungeschriebener Gleichbehandlungsgrundsatz .....	246
3. Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union .....	247
a) Artikel 19 AEUV .....	248
b) Artikel 157 AEUV .....	249
4. Europäische Antidiskriminierungsrichtlinien .....	249
III. Europäischer arbeitsrechtlicher Diskriminierungsschutz nach den Antidiskriminierungsrichtlinien .....	253
1. Anwendungsbereiche .....	253
2. Geschützte Diskriminierungsmerkmale .....	254
a) Rasse und ethnische Herkunft .....	254
b) Geschlecht und sexuelle Ausrichtung .....	256
c) Behinderung und Alter .....	257
d) Religion und Weltanschauung .....	259
3. Tatbestände des Diskriminierungsschutzes .....	259
a) Unmittelbare Diskriminierung .....	260
b) Mittelbare Diskriminierung .....	262
4. Rechtfertigung .....	263
5. Rechtsfolgen .....	266
C. Kündigungsschutz .....	267
I. Charta der Grundrechte der Europäischen Union .....	268
II. Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union .....	270
III. Richtlinien .....	271
D. Ergebnis .....	272

**Dritter Teil. Nationales Recht. Schutz des\*der Arbeitnehmers\*in vor der diskriminierenden Kündigung des\*der Arbeitgebers\*in nach deutschem und türkischem Recht ..... 275**

**§ 9 Nationale rechtliche Grundlagen des arbeitsrechtlichen Antidiskriminierungsrechts und des allgemeinen Kündigungsschutzrechts ..... 277**

A. Deutsche rechtliche Grundlagen des arbeitsrechtlichen Antidiskriminierungsrechts und des allgemeinen Kündigungsschutzrechts ..... 277

    I. Verfassungsrechtliche Grundlagen ..... 277

        1. Verfassungsrechtliche Grundlage des Antidiskriminierungsrechts ..... 278

            a) Allgemeiner Gleichheitssatz ..... 278

            b) Besondere Gleichheitssätze ..... 278

        2. Verfassungsrechtliche Grundlage des Kündigungsschutzrechts ..... 280

            a) Verfassungsrechtliche Grundlagen des Rechts des\*der Arbeitnehmers\*in auf Kündigungsschutz ..... 281

                aa) Schutz der Menschenwürde ..... 281

                bb) Recht auf Betätigung der Arbeitskraft ..... 281

                cc) Recht auf Berufsfreiheit ..... 282

                dd) Sozialstaatsprinzip ..... 283

                ee) Recht auf Arbeit ..... 283

            b) Verfassungsrechtliche Grundlage des grundrechtlich geschützten Interesses des\*der Arbeitgebers\*in zur Kündigung ..... 284

                aa) Persönlichkeitsrecht ..... 284

                bb) Berufsfreiheit ..... 285

            c) Auffassung des Bundesverfassungsgerichts ..... 285

    II. Gesetzliche Grundlagen ..... 286

        1. Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz ..... 287

        2. Kündigungsschutzgesetz ..... 290

B. Türkische rechtliche Grundlagen des arbeitsrechtlichen Antidiskriminierungsrechts und des allgemeinen Kündigungsschutzrechts .....	291
I. Verfassungsrechtliche Grundlagen und deren kurze Geschichte .....	291
1. 1924er-Verfassung .....	291
2. 1961er-Verfassung .....	292
3. 1982er-Verfassung .....	293
a) Verfassungsrechtliche Grundlage des Antidiskriminierungsrechts .....	294
aa) „Gleichheit vor dem Gesetz“ .....	294
bb) Diskriminierungsverbot und Gleichbehandlungsgrundsatz oder nur Diskriminierungsverbot? .....	297
b) Verfassungsrechtliche Grundlage des Kündigungsschutzrechts .....	299
II. Gesetzliche Grundlagen und deren kurze Geschichte .....	302
1. Obligationengesetz .....	303
2. Arbeitsgesetz .....	304
a) Arbeitsgesetz Nr. 3008 aus dem Jahr 1936 .....	304
b) Arbeitsgesetz aus dem Jahr 1967 und Arbeitsgesetz aus dem Jahr 1971 .....	306
c) Arbeitsgesetz aus dem Jahr 2003 .....	307
aa) Diskriminierungsschutz .....	308
(1) Arbeitsrechtlicher allgemeiner Diskriminierungsschutz .....	308
(2) Diskriminierungsmerkmale, die vor allem keinen triftigen Kündigungsgrund darstellen .....	310
bb) Kündigungsschutz .....	311
3. Gesetz über Menschenrechte und Gleichheitsinstitution der Türkei .....	312
a) Zweck des Gesetzes .....	314
b) Definitionen .....	315
c) Arbeitsrechtliche Nichtdiskriminierung .....	315
C. Rechtsvergleich .....	316

<b>§ 10 Anwendungsbereiche des arbeitsrechtlichen Antidiskriminierungsrechts und des allgemeinen Kündigungsschutzrechts nach deutschem und türkischem Recht .....</b>	<b>321</b>
A. Anwendungsbereiche der arbeitsrechtlichen antidiskriminierungsrechtlichen Normen und der allgemeinen kündigungsschutzrechtlichen Normen nach deutschem Recht .....	321
I. Anwendungsbereich des Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetzes .....	321
1. Persönlicher Anwendungsbereich .....	322
2. Sachlicher Anwendungsbereich .....	322
a) Im Allgemeinen .....	323
b) Verbot der Diskriminierung bei der Beendigung des Arbeitsvertrages und Ausnahme des Rechts des Kündigungsschutzes aus dem Anwendungsbereich .....	323
c) EU-Recht und Bereichsausnahme der Kündigung aus dem Anwendungsbereich des AGG .....	327
aa) Anwendungsvorrang des europäischen Rechts .....	327
bb) Richtlinienkonforme Auslegung des § 2 Absatz 4 AGG .....	330
cc) § 2 Absatz 4 AGG als Beweislastregelung .....	333
d) Die Auffassung des BAG über § 2 Absatz 4 AGG .....	334
aa) Geltende Normen .....	335
bb) Bewertung .....	338
II. Anwendungsbereich des Kündigungsschutzgesetzes .....	339
1. Persönlicher Anwendungsbereich .....	340
2. Betrieblicher Anwendungsbereich .....	340
3. Sachlicher Anwendungsbereich .....	341
B. Anwendungsbereiche der arbeitsrechtlichen antidiskriminierungsrechtlichen Normen und der allgemeinen kündigungsschutzrechtlichen Normen nach türkischem Recht .....	341

I. Anwendungsbereich des allgemeinen arbeitsrechtlichen Diskriminierungsschutzes nach dem Arbeitsgesetz .....	341
1. Persönlicher Anwendungsbereich .....	342
2. Sachlicher Anwendungsbereich .....	343
a) Diskriminierungsverbot bei der Begründung des Arbeitsvertrages .....	343
b) Diskriminierungsverbot während des Arbeitsverhältnisses .....	345
c) Diskriminierungsverbot bei der Beendigung des Arbeitsvertrages .....	345
II. Anwendungsbereich des arbeitsrechtlichen Diskriminierungsschutzes nach dem Gesetz über Menschenrechte und Gleichheitsinstitution der Türkei .....	346
1. Persönlicher Anwendungsbereich .....	346
2. Sachlicher Anwendungsbereich .....	347
a) Arbeitgeber*in oder Arbeitgebervertreter*in .....	347
b) Aufgezählte diskriminierende Handlungen .....	348
III. Anwendungsbereich des allgemeinen Kündigungsschutzes nach dem Arbeitsgesetz .....	348
1. Persönlicher Anwendungsbereich .....	349
a) Arbeitsverhältnis innerhalb des Anwendungsbereiches des Arbeitsgesetzes .....	349
b) Minimum sechs Monate Beschäftigungszeit .....	350
c) Keine Anwendung auf die Arbeitgebervertreter*innen .....	350
2. Betrieblicher Anwendungsbereich .....	351
3. Sachlicher Anwendungsbereich .....	354
a) Unbefristeter Arbeitsvertrag .....	354
b) Kündigung durch den*die Arbeitgeber*in .....	355
c) Ordentliche (Kündigung mit Frist) oder außerordentliche Kündigung (Kündigung ohne Frist) .....	355
C. Rechtsvergleich .....	355



<b>§ 11 Schutz vor Diskriminierung nach dem allgemeinen Diskriminierungsschutz am Beispiel einer Kündigung</b> .....	359
A. Definition der Diskriminierung .....	359
I. Deutsches Recht .....	359
II. Türkisches Recht .....	359
B. Diskriminierungsmerkmale .....	361
I. Verbotene Diskriminierungsmerkmale .....	361
II. Häufigkeit von Diskriminierungserfahrungen nach Merkmalen .....	364
III. Besonderheit einiger Diskriminierungskategorien .....	367
1. Rasse, Hautfarbe, ethnische Herkunft, Sprache .....	367
a) Deutsches Recht: „Rasse, ethnische Herkunft“ .....	367
b) Türkisches Recht: „Rasse, Hautfarbe, ethnische Herkunft, Sprache“ .....	370
aa) Diskriminierung aufgrund der Rasse .....	370
bb) Diskriminierung aufgrund der ethnischen Herkunft .....	371
cc) Diskriminierung aufgrund der Hautfarbe .....	373
dd) Diskriminierung aufgrund der Sprache .....	373
2. Geschlecht, sexuelle Identität .....	374
a) Deutsches Recht: „Geschlecht, sexuelle Identität“ .....	374
aa) Geschlecht .....	374
bb) Sexuelle Identität .....	376
b) Türkisches Recht: „Geschlecht“ .....	377
3. Alter .....	381
a) Deutsches Recht: „Alter“ .....	381
b) Türkisches Recht: „Alter“ .....	382
4. Behinderung .....	383
a) Deutsches Recht: „Behinderung“ .....	383
b) Türkisches Recht: „Behinderung“ .....	386

5. Religion, Weltanschauung, philosophischer Glauben, politische Meinung .....	387
a) Deutsches Recht: „Religion oder Weltanschauung“ .....	387
b) Türkisches Recht: „Religion, Konfession, Glauben, Philosophischer Glauben, philosophische Anschauung, politische Meinung, politische Anschauung“ .....	390
aa) Religion, Konfession, Glauben .....	390
bb) Philosophischer Glauben und Anschauung, politische Meinung und Anschauung .....	394
6. Vermögen, Geburt, Familienstand, gesundheitlicher Zustand .....	396
a) Deutsches Recht .....	397
b) Türkisches Recht: „Vermögen, Geburt, Familienstand, gesundheitlicher Zustand“ .....	397
aa) Vermögen .....	397
bb) Geburt .....	398
cc) Familienstand .....	398
dd) Gesundheitlicher Zustand .....	399
C. Unmittelbare Diskriminierung .....	399
I. Definition der unmittelbaren Diskriminierung .....	400
1. Deutsches Recht .....	400
2. Türkisches Recht .....	400
II. Tatbestandsmerkmale einer unmittelbaren Diskriminierung .....	402
1. Weniger günstige Behandlung / Unterschiedliche Behandlung .....	402
a) Deutsches Recht .....	402
b) Türkisches Recht .....	403
2. Vergleich mit einer anderen Person .....	404
a) Deutsches Recht .....	405
b) Türkisches Recht .....	407
3. „Wegen“ / „Aufgrund“ eines Diskriminierungsmerkmals – Kausale Zusammenhang - .....	408

- a) Deutsches Recht ..... 408
  - b) Türkisches Recht ..... 410
- D. Mittelbare Diskriminierung ..... 410
  - I. Definition der mittelbaren Diskriminierung ..... 411
    - 1. Deutsches Recht ..... 412
    - 2. Türkisches Recht ..... 412
  - II. Tatbestandsmerkmale einer mittelbaren Diskriminierung ..... 413
    - 1. Dem Anschein nach neutralen Vorschriften, Kriterien oder Verfahren / Dem Anschein nach nichtdiskriminierenden Handlungen, Behandlungen oder Verfahren ..... 414
    - 2. In besonderer Weise eine benachteiligende Wirkung in Bezug auf die zu schützende Gruppe gegenüber einer Vergleichsperson ..... 415
      - a) Deutsches Recht ..... 416
      - b) Türkisches Recht ..... 418
    - 3. Objektive Rechtfertigung ..... 419
      - a) Deutsches Recht ..... 420
      - b) Türkisches Recht ..... 422
- E. Rechtfertigung ..... 422
  - I. Deutsches Recht ..... 423
    - 1. Wesentliche und entscheidende berufliche Anforderung .. 424
    - 2. Wegen der Religion oder der Weltanschauung ..... 425
    - 3. Wegen des Alters ..... 426
  - II. Türkisches Recht ..... 428
    - 1. Zwingende berufliche Anforderung ..... 429
    - 2. Bezugnahme auf Religion und Weltanschauung ..... 430
    - 3. Bezugnahme auf das Alter ..... 433
    - 4. Bezugnahme auf das Geschlecht ..... 433
- F. Andere Formen der Diskriminierung ..... 435
  - I. Deutsches Recht ..... 436
  - II. Türkisches Recht ..... 436
- G. Rechtsvergleich ..... 438

<b>§ 12 Schutz vor Kündigung nach dem Kündigungsschutzrecht am Beispiel einer diskriminierenden Kündigung .....</b>	<b>443</b>
A. Sozial gerechtfertigte Kündigung / Wirksame Kündigung .....	443
B. Vorliegen eines an sich geeigneten Kündigungsgrundes / Vorliegen eines triftigen Grundes .....	446
I. Deutsches Recht .....	446
1. In der Person des*der Arbeitnehmers*in .....	446
a) Prüfungsstufen .....	447
b) Fallgruppen in Verbindung mit dem Antidiskriminierungsrecht – beispielhaft – .....	448
aa) Krankheit .....	448
bb) Alter .....	450
cc) Fachliche und persönliche Eignung .....	452
2. Im Verhalten des*der Arbeitnehmers*in .....	452
a) Prüfungsstufen .....	453
b) Fallgruppen in Verbindung mit dem Antidiskriminierungsrecht – beispielhaft – .....	455
aa) Gewissenskonflikt .....	455
bb) Tragen eines Kopftuches .....	458
cc) Kirchliche Arbeitgeber und kirchenspezifische Loyalitätsobliegenheiten .....	459
dd) Tendenzunternehmen .....	462
3. Dringendes betriebliches Erfordernis .....	463
a) Prüfungsstufen .....	465
b) Sozialauswahl .....	468
aa) Bestimmung der auswahlrelevanten Arbeitnehmer*innen .....	468
bb) Auswahlentscheidung und Kriterien der Sozialauswahl .....	469
cc) Ausklammerung bestimmter Arbeitnehmer*innen aus der Sozialauswahl .....	470
c) Namensliste in einem Interessenausgleich .....	471
d) Richtlinien für die Sozialauswahl .....	472

- II. Türkisches Recht ..... 472
  - 1. Unfähigkeit oder das Verhalten des\*der Arbeitnehmers\*in 473
    - a) Unfähigkeit des\*der Arbeitnehmers\*in ..... 473
      - aa) Körperliche Unfähigkeit des\*der Arbeitnehmers\*in ..... 474
        - (1) Krankheit des\*der Arbeitnehmer\*in ..... 474
        - (2) Alter oder Rente des\*der Arbeitnehmers\*in ..... 476
      - bb) Berufliche Unfähigkeit (Leistung) ..... 480
    - b) Verhalten des\*der Arbeitnehmers\*in ..... 483
      - aa) Berechtigte vs. triftige verhaltensbedingte Gründe ..... 483
      - bb) Bedingungen ..... 485
      - cc) Fallgruppen ..... 487
        - (1) Irreführung des\*der Arbeitnehmers\*in ..... 487
        - (2) Rede oder Handlungen gegen die Ehre und den Ruf des\*der Arbeitgebers\*in ..... 488
        - (3) Unverträglichkeit ..... 489
        - (4) Mangel an Verbundenheit ..... 490
        - (5) Unfähigkeit, die Aufgaben zu erfüllen ..... 490
          - (a) Religiöse Symbole am Arbeitsplatz ..... 491
          - (b) Tendenz Betriebe/Unternehmen ..... 496
  - 2. Erfordernisse des Unternehmens, des Betriebes oder des Dienstes ..... 498
    - a) Vorliegen eines Grundes, der die Notwendigkeit der Weiterbeschäftigung des\*der Arbeitnehmers\*in beseitigt ..... 500
      - aa) Wirtschaftliche Schwierigkeiten ..... 501
      - bb) Strukturelle Erfordernisse (Reorganisation) ..... 502
      - cc) Technologische Veränderungen ..... 502
    - b) Arbeitsplatz-Wegfall oder Arbeitskraft-Überschuss ..... 502
  - 3. Katalog von Gründen, die vor allem keine triftigen Gründe darstellen ..... 503
  - 4. Ultima-Ratio-Prinzip. .... 504

5. Objektive Auswahl .....	508
a) Objektive Auswahl .....	509
b) Rentenalter .....	511
C. Rechtsvergleich .....	512

## **§ 13 Rechtsschutz gegenüber einer diskriminierenden**

<b>Kündigung .....</b>	<b>519</b>
A. Deutsches Recht .....	519
I. Unterstützung durch Antidiskriminierungsverbände .....	519
II. Anhörung des Betriebsrats .....	520
III. Weiterbeschäftigung während des Kündigungsschutzprozesses .....	520
IV. Fristen zur Geltendmachung und Klageerhebung .....	522
1. Kündigungsschutzklage .....	522
2. Entschädigungsanspruch .....	523
V. Klageart .....	526
VI. Darlegungs- und Beweislast .....	526
VII. Dauer und Kosten .....	528
B. Türkisches Recht .....	529
I. Gesetz über Menschenrechte- und Gleichheitsinstitution der Türkei und die Beschwerde .....	529
1. Prüfung von Amts wegen .....	529
2. Beschwerde .....	530
a) Beweislast .....	531
b) Dauer und Kosten .....	532
II. Arbeitsgesetz und gerichtliche Geltendmachung .....	532
1. Fristen zur Geltendmachung und Klageerhebung sowie Verjährungsfrist .....	533
2. Klageart und Verfahrensablauf .....	533
a) Mediation und Diskriminierungsklage .....	534
b) Pflichtmediation und Wiedereinstellungsklage .....	534

aa) Pflichtmediation .....	534
bb) Wiedereinstellungsklage .....	536
3. Darlegungs- und Beweislast .....	538
4. Dauer und Kosten .....	540
C. Rechtsvergleich .....	543

## **§ 14 Rechtsfolgen einer diskriminierenden Kündigung .... 545**

A. Deutsches Recht .....	545
I. Soziale Ungerechtfertigkeit und Unwirksamkeit der Kündigung .....	545
II. Auflösung des Arbeitsverhältnisses durch Gestaltungsurteil des Arbeitsgerichts und die Abfindung ....	546
III. Ersatz eines immateriellen Schadens .....	548
B. Türkisches Recht .....	551
I. Nach dem Gesetz über Menschenrechte und Gleichheitsinstitution .....	552
II. Nach dem Arbeitsgesetz .....	553
1. Kündigungsschutzrechtliche Folgen .....	553
a) Unwirksamkeit .....	554
b) Wiedereinstellung oder? – Der*die Arbeitnehmer*in beantragt nicht die Wiedereinstellung – .....	556
aa) Ankündigungsentschädigung .....	557
bb) Dienstalterabfindung .....	557
c) Wiedereinstellung oder? – Der*die Arbeitnehmer*in beantragt die Wiedereinstellung. Trotz der Einladung des*der Arbeitgebers*in fängt er*sie nicht an zu arbeiten. – .....	559
aa) Ankündigungsentschädigung .....	560
bb) Dienstalterabfindung .....	560
d) Wiedereinstellung oder? – Der*die Arbeitnehmer*in beantragt die Wiedereinstellung.	

Der*die Arbeitgeber*in stellt ihn*sie wieder ein.	
Der*die Arbeitnehmer*in fängt an zu arbeiten. – .....	560
aa) Entgelt und sonstige Zuzahlungen für die Dauer der Nichtbeschäftigung .....	562
bb) Anrechnung des im Voraus gezahlten Lohnes und der Dienstalterabfindung .....	562
e) Wiedereinstellung oder? – Der*die Arbeitnehmer*in beantragt die Wiedereinstellung. Der*die Arbeitgeber*in stellt ihn*sie nicht wieder ein. – .....	563
aa) Ankündigungsentschädigung .....	563
bb) Dienstalterabfindung .....	563
cc) Entgelt und sonstige Zuzahlungen für die Dauer der Nichtbeschäftigung .....	563
dd) Arbeitsgarantieabfindung .....	564
2. Antidiskriminierungsrechtliche Folgen .....	565
a) Diskriminierungsentschädigung .....	565
b) Die Rechte geltend machen, die ihm*ihr verwehrt worden sind .....	568
c) Bußgeld .....	568
3. Arbeitsgarantieabfindung vs. Diskriminierungsentschädigung .....	568
C. Rechtsvergleich .....	574
<b>Zusammenfassung</b> .....	581
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	617
<b>Anhang</b> .....	635
A. Anhang I: Geschützte Diskriminierungsmerkmale .....	636
B. Anhang II: Unterzeichnete und ratifizierte völkerrechtliche Verträge .....	642



C. Anhang III: Vergleich der nationalen deutschen und türkischen  
Rechtsvorschriften über den allgemeinen Kündigungsschutz ..... 643

**Übersetzungen einiger türkischer Rechtsvorschriften vom  
Türkischen ins Deutsche ..... 647**

A. Verfassung der Republik Türkei vom 20.4.1924 mit der  
Gesetzesnummer 491 ..... 647

B. Verfassung der Republik Türkei vom 9.7.1961 mit der  
Gesetzesnummer 334 ..... 647

C. Verfassung der Republik Türkei vom 7.11.1982 mit der  
Gesetzesnummer 2709 ..... 648

D. Arbeitsgesetz vom 25.8.1971 mit der Gesetzesnummer 1475 ..... 648  
Dienstalterabfindung ..... 648

E. Seearbeitsgesetz vom 20.4.1967 mit der Gesetzesnummer 854 ..... 649  
Anwendungsbereich des Gesetzes ..... 649

F. Pressearbeitsgesetz vom 13.6.1952 mit der Gesetzesnummer 5953 ..... 649

G. Arbeitsgesetz vom 22.5.2003 mit der Gesetzesnummer 4857 ..... 650

H. Gesetz über Menschenrechte- und Gleichheitsinstitution der  
Türkei vom 6.4.2016 mit der Gesetzesnummer 6701 ..... 661

I. Gesetz über die Behinderten vom 1.7.2005 mit der  
Gesetzesnummer 5378 ..... 664