

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Abkürzungsverzeichnis	XIII
I. Einleitung	1
A. Gegenstand der Untersuchung	1
B. Aufbau der Untersuchung	3
II. Verfassungsrechtliche Grundlagen	5
A. Religions- und Gewissensfreiheit	5
1. Art 14 StGG	5
2. Art 63 Abs 2 StV St. Germain	7
3. Art 9 EMRK	8
a) Sachlicher Schutzbereich	9
b) Persönlicher Schutzbereich	13
c) Darlegungs- und Beweislast	16
d) Eingriffsvorbehalt	17
4. Zusammenspiel von Art 14 StGG, 63 Abs 2 StV St. Germain und 9 EMRK	18
5. Exkurs: Gewissensfreiheit	19
B. Wirtschaftliche Grundrechte	20
1. EMRK	20
2. Erwerbsfreiheit	20
3. Eigentumsfreiheit und Privatautonomie	26
C. Drittwirkung und Schutzpflicht	28
1. Der Staat als Adressat der Grundrechte	29
2. Grundrechtliche Gewährleistungspflichten	30
3. Auslegung von Generalklauseln	33
4. Intensität der mittelbaren Drittwirkung	34
D. Ergebnis	36
III. Unionsrechtliche Grundlagen	38
A. GRC und allgemeine Rechtsgrundsätze	38
1. Art 10 GRC	39
2. Art 16 GRC	40
a) Grundrecht oder Grundsatz?	41
b) Funktion des Art 16 GRC	43
c) Schutzbereich des Art 16 GRC	45
d) Rechtfertigung von Eingriffen	46
3. Art 21 GRC	47

4. Allgemeiner Grundsatz der Gleichbehandlung	48
5. Kollision von Grundrechten	51
6. Zusätzliche Geltung der nationalen Grundrechte	52
B. Sekundärrecht	52
C. Anwendbarkeit und unmittelbare Wirkung	53
1. Grundrechte der GRC	53
a) Bindung mitgliedstaatlichen Handelns an die GRC	54
b) Unmittelbare Drittwirkung der GRC	60
2. Sekundärrecht	60
D. Ergebnis	63
IV. Völkerrechtliche Grundlagen	64
A. Allgemeine Erklärung der Menschenrechte	64
B. Internationaler Pakt über bürgerliche und politische Rechte	65
C. ILO-Übereinkommen 111	66
D. Das österreichische Konkordat 1933	67
V. Religiöser Status	68
A. Definition der Religion	68
B. Schutz des religiösen Status im GIBG	69
1. Benachteiligung	70
2. Rechtfertigung	70
3. Belästigung	72
C. Schutz außerhalb des GIBG	74
VI. Religionsausübung am Arbeitsplatz	76
A. Vorgaben zu bestimmten religiösen Symbolen	76
1. Vorbemerkung: Nicht sichtbare religiöse Symbole	76
2. Benachteiligung aufgrund der Religion	77
a) Judikatur	77
aa) EuGH	77
bb) OGH	79
b) Literatur	79
c) Eigene Ansicht	83
aa) Inhalt der Vorgaben	83
bb) Form der Benachteiligung	85
(1) Erster Einwand	85
(2) Zweiter Einwand	87
α) Teilgruppendifferenzierung	87
β) Der Begriff „Religion“	89
(3) Zwischenergebnis	91
(4) Andere Formen der Religionsausübung	91
(5) Gebot zur Religionsausübung	93

cc) Religiöse Symbole	94
(1) Subjektive Elemente	94
(2) Objektive Elemente	95
(3) Zwischenergebnis	98
3. Rechtfertigung der unmittelbaren Benachteiligung	99
a) Art 2 Abs 5 RL 2000/78/EG	99
b) Wesentliche und entscheidende berufliche Anforderungen ..	101
aa) Judikatur	101
bb) Literatur	105
cc) Eigene Ansicht	106
(1) Vorbemerkung	106
(2) Kundenwünsche	107
(3) Wünsche anderer AN	111
(4) Wünsche des AG	112
(5) Andere Gründe	113
(6) Burka und Niqab	115
dd) Zwischenergebnis	121
4. Persönlichkeitsschutz des AN	121
5. Ergebnis	122
B. Allgemeine Neutralitätspolitik	122
1. Form der Benachteiligung	122
a) Judikatur	123
b) Literatur	124
c) Eigene Ansicht	126
d) Zwischenergebnis	128
2. Rechtfertigung	129
a) Judikatur	129
b) Literatur	130
c) Eigene Ansicht	132
aa) Legitimes Ziel	132
bb) Eignung und Erforderlichkeit	133
cc) Verhältnismäßigkeit ieS	135
dd) Abweichendes nationales Ergebnis	136
d) Zwischenergebnis	137
3. Persönlichkeitsschutz des AN	137
a) Judikatur	138
b) Literatur	140
c) Eigene Ansicht	140
4. Ergebnis	142
C. Allgemeine Bekleidungs Vorschriften	142
1. Mittelbare Benachteiligung aufgrund der Religion	143
a) Vergleichsgruppen	144
aa) Rsp des EuGH und hL	144
bb) Erster Kritikpunkt	145
cc) Zweiter Kritikpunkt	146

dd) Dritter Kritikpunkt	147
ee) Lösung der drei Kritikpunkte	147
ff) Zwischenergebnis	149
b) Benachteiligung	149
aa) Quantitative Unterschiede	150
(1) Sachverhalte mit Statistik	150
(2) Sachverhalte ohne Statistik	152
bb) Qualitative Unterschiede	153
(1) Judikatur	153
(2) Literatur	156
(3) Eigene Ansicht	158
α) Ungleichbehandlung und Gleichbehandlung	158
β) Beseitigung der Diskriminierung durch aktives Tun	161
γ) Akkomodierungspflicht	161
δ) Verbindung zwischen geschütztem Merkmal und Nachteil	164
ε) Anderweitige Regelung dieser Problematik	165
ζ) Verweis auf die Grundfreiheiten	166
η) Entwicklung und Wortlaut	167
θ) <i>Telos</i> der Norm	169
(4) Zwischenergebnis	171
c) Beurteilung der Fallgruppen	171
aa) Kleidungsstil	172
bb) Vorgaben zu einzelnen Kleidungsstücken	172
cc) Uniform	174
2. Ausnahmsweise unmittelbare Benachteiligung	174
3. Rechtfertigung der Benachteiligung	175
4. Persönlichkeitsschutz des AN	177
5. Ergebnis	177
VII. Religiöse Gewissenskonflikte	179
A. Problemstellung	179
B. Das Gewissen	180
1. Begriff des Gewissens	180
2. Glaubhaftmachung	181
C. Exkurs: Situation in Deutschland	183
D. Judikatur	185
E. Literatur	186
F. Gesetzlich geregelte Sonderfälle	190
1. § 97 Abs 2 und 3 StGB	190
2. § 6 FMedG	191
3. § 105 UG	191
4. § 40 Tierversuchsgesetz 2012	192
5. § 2 MedienG	192
6. § 11 JournalistenG	194

7. § 8 ARG	195
8. Schlussfolgerungen und Ergebnis	195
G. Rechtsgrundlage der Berücksichtigung religiöser Gewissens- entscheidungen	196
1. Gesetz- und Sittenwidrigkeit	196
2. Rechtsmissbrauch	198
3. Unmöglichkeit	199
4. Wegfall der Geschäftsgrundlage	201
5. Vollstreckungsschutz	203
6. Kontrolle der Weisungsausübung	206
a) Das Weisungsrecht des AG	206
b) Vertragliche Grenzen des Weisungsrechts	207
c) Gesetzliche Schranken des Weisungsrechts	208
aa) Fürsorgepflicht	208
bb) Schranken einseitiger Gestaltungsrechte	210
cc) Persönlichkeitsrechte des AN	212
7. Ergebnis	213
H. Interessenabwägung	216
1. Vorhersehbarkeit	217
a) Überblick	217
b) Relevanz der Vorhersehbarkeit	218
c) Vorhergesehene Gewissenskonflikte	219
d) Vorhersehbare Gewissenskonflikte	222
e) Nicht vorhersehbare Gewissenskonflikte	223
2. Informationspflichten des AN bei Vertragsschluss	223
3. Häufigkeit und Dauer	224
4. Ersetzbarkeit des AN	226
5. Bedeutung der Leistung	227
6. Anderweitige Verwendbarkeit des AN	228
7. Bedeutung des Arbeitsplatzes für den AN	230
8. Bedeutung der anderen AN	231
9. Gewissenswandel	232
10. Ergebnis	233
I. Rechtsfolgen eines Gewissenskonflikts	233
1. Beachtliche Gewissenskonflikte	234
a) Schadenersatz	234
b) Entgeltfortzahlung	234
c) Beendigung des Arbeitsverhältnisses	238
2. Unbeachtliche Gewissenskonflikte	239
a) Schadenersatz	240
b) Entlassung	240
J. Benachteiligung wegen Geltendmachung eines Gewissenskonflikts	241
1. Benachteiligung im laufenden Arbeitsverhältnis	242
2. Benachteiligung durch Beendigung	242
a) Motivatündigung	243

b) Sittenwidrigkeit der Kündigung	245
aa) Vergeltungskündigung	246
bb) Persönlichkeits- und Grundrechte	247
cc) Verhältnis zur zulässigen (Änderungs-)Kündigung	248
dd) Zwischenergebnis	250
c) Beweismaßstab	250
d) Beendigung durch Fristablauf	252
e) Ergebnis	254
K. Benachteiligung aufgrund der Religion	254
L. Religiöse Bedenken unterhalb einer Gewissensentscheidung	256
VIII. Kollision zwischen Arbeitszeit und religiösen Bedürfnissen	257
A. Problemstellung	257
B. Judikatur des EGMR	259
C. Nationale Judikatur	259
D. Literatur	261
E. Eigene Ansicht	263
1. Vorbemerkungen	263
2. Unregelmäßige Anlassfälle	264
3. Regelmäßige Verhinderungen	267
a) Dienstverhinderung aus wichtigen persönlichen Gründen ..	267
b) Berücksichtigung bei der Festsetzung der Arbeitszeit	270
c) Berücksichtigung bei vereinbarter Arbeitszeit	271
aa) Kurz andauernde Verhinderungen	273
bb) Längere Verhinderungen	274
4. Ergebnis	275
5. Gewissenskonflikt	276
F. Gleichbehandlungsrecht und Grundrechte	276
1. Sonn- und Feiertagsruhe	276
a) Judikatur und Literatur	277
b) Vorbemerkung	278
c) Benachteiligung aufgrund der Religion	280
d) Feiertage durch KV, BV, Einzelvertrag oder Betriebsübung .	281
e) Verletzung der Religionsfreiheit	282
f) Ergebnis	283
2. Karfreitag und persönlicher Feiertag	283
a) Persönlicher Feiertag	283
b) Kollektivvertragliche und betriebliche Feiertage	284
c) Ergebnis	286
3. § 8 ARG	287
IX. Zusammenfassung der wichtigsten Thesen	290
A. Verfassungsrechtliche Grundlagen	290
B. Unionsrechtliche Grundlagen	290

C. Völkerrechtliche Grundlagen	291
D. Religiöser Status	291
E. Religionsausübung am Arbeitsplatz	292
F. Religiöse Gewissenskonflikte	294
G. Kollision zwischen Arbeitszeit und religiösen Bedürfnissen	294
X. Literaturverzeichnis	296
A. Monographien	296
B. Lehrbücher	297
C. Kommentare und Systeme	298
D. Beiträge in Festschriften, Sammel- und Tagungsbänden	301
E. Zeitschriftenbeiträge	303
F. Sonstiges	308
XI. Judikaturverzeichnis	309
A. EKMR	309
B. EGMR	309
C. EuGH und EuG	310
D. VfGH	312
E. OGH	314
F. Sonstige Gerichte und Behörden	316
Stichwortverzeichnis	317