

Inhaltsverzeichnis

	Seite
§ 1 Ziel und Gang der Darstellung	1
A. Einleitung	1
B. Problemstellung und Aktualität	2
C. Verlauf der Untersuchung	2
1. Abschnitt: Entwicklung der Rechtsprechung	4
§ 2 Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts.....	4
A. „Kaufhaus“-Entscheidung	4
B. „Kindergarten“-Entscheidung	5
C. „Krankenhaus“-Entscheidung	7
§ 3 Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts	8
A. „Kaufhaus“-Entscheidung	8
B. Lehrerin mit Kopftuch: Die „Ludin“-Entscheidung.....	9
C. Sozialpädagogin mit Kopftuch	10
D. Kopftuchverbot für Rechtsreferendarinnen	12
I. Sachverhalt.....	12
II. Auswirkungen der Entscheidung	15
§ 4 Rechtsprechung der Sozialgerichtsbarkeit.....	16
§ 5 Rechtsprechung der Strafgerichte	16
A. Ausschluss einer Schöffin von der Hauptverhandlung wegen Tragens eines Kopftuchs	16
B. Keine Streichung einer Schöffin von der Schöffenliste wegen Tragens eines Kopftuchs	17
C. Verfahrensrüge nach § 338 Nr. 1 StPO wegen kopftuchtragender Schöffin.....	17
§ 6 Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshof.....	19
A. „ <i>Achbita</i> “-Entscheidung.....	19
B. „ <i>Bouagnaoui</i> “-Entscheidung	21
C. „Kindertagesstätte“-Entscheidung	22
D. „Drogeriemarkt“-Entscheidung.....	25
E. „Praktikum“- Entscheidung.....	27
F. „Gemeinde“- Entscheidung	30

§ 7	Die Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte	32
A.	Kopftuchverbot einer Lehrerin.....	32
B.	Kopftuchverbot einer Angestellten in einer öffentlichen Klinik.....	34
§ 8	Fazit.....	35
2. Abschnitt: Religiöse Grundlagen.....		37
§ 9	Der Islam	37
A.	Der Islam als Weltreligion	37
B.	Der Islam in Deutschland.....	38
C.	Der Islam in Europa	40
§ 10	Das Kopftuch im Islam	42
A.	Bedeutung des Kopftuchs.....	42
B.	Religiöses Gebot	42
I.	Grundsatzfrage	42
II.	Das Kopftuch im Koran	43
III.	Das Kopftuch in der Sunna und in den Hadithen	48
IV.	Ergebnis.....	50
C.	Kleiderordnung: Trageweise des Kopftuchs	51
D.	Bedeutung des Kopftuchs für die Öffentlichkeit	53
E.	Bedeutung des Kopftuchs für Musliminnen.....	54
I.	Gründe für das Tragen eines Kopftuchs	55
1.	Religiöse Pflicht	55
2.	Sicherheit.....	55
3.	Erkennbarkeit als Muslimin	55
4.	Politisches Symbol.....	55
5.	Emanzipation	55
6.	Mode.....	56
7.	Tradition.....	56
8.	Unterdrückung	56
9.	Sonstige Gründe	56
II.	Gründe für das Nichttragen eines Kopftuchs	56
III.	Fazit.....	57
§ 11	Richterliche Meinungsbildung	57

A.	Ermittlung der Bedeutung des Kopftuchs für die Arbeitnehmerin seitens des Gerichts.....	57
B.	Folgen eines widersprüchlichen Verhaltens: Zweifel an der religiösen Überzeugung	59
I.	Kopftuch und Tragen hautenger körperbetonter Kleidung	59
II.	Kopftuch und Alkoholkonsum	61
III.	Kopftuch und Schminke	62
IV.	Kopftuch und Piercing.....	62
V.	Kopftuch und Tattoo	63
VI.	Ergebnis.....	63

3. Abschnitt: Kopftuch und Grundrechte 65

§ 12	Kopftuchverbot: Verfassungsrechtliche Wertungen	65
A.	Grundrechte der Arbeitnehmerin	65
I.	Religionsfreiheit gem. Art. 4 Abs.1, 2 GG	65
1.	Schutzbereich	65
a.	Persönlicher Schutzbereich	66
b.	Sachlicher Schutzbereich	66
2.	Eingriff.....	66
II.	Meinungsfreiheit gem. Art. 5 Abs. 1 GG	67
1.	Schutzbereich	67
a.	Persönlicher Schutzbereich	67
b.	Sachlicher Schutzbereich	67
2.	Eingriff.....	68
3.	Verhältnis zu Art. 4 Abs. 1, 2 GG.....	68
III.	Allgemeines Persönlichkeitsrecht gem. Art. 2 Abs. 1 GG i. V. m. Ar. 1 Abs. 1 GG	68
1.	Schutzbereich	69
a.	Persönlicher Schutzbereich	69
b.	Sachlicher Schutzbereich	69
2.	Eingriff.....	69
3.	Verhältnis zu Art. 4 Abs. 1, 2 GG.....	69
IV.	Allgemeine Handlungsfreiheit gem. Art. 2 Abs. 1 GG	70
1.	Schutzbereich	70
a.	Persönlicher Schutzbereich	70

b.	Sachlicher Schutzbereich	70
2.	Verhältnis zu Art. 4 Abs. 1, 2 GG	70
V.	Berufsfreiheit gem. Art. 12 Abs. 1 GG	71
1.	Grundsätze des Art. 12 GG	71
2.	Schutzbereich	71
a.	Persönlicher Schutzbereich	71
b.	Sachlicher Schutzbereich	71
3.	Eingriff.....	72
4.	Verhältnis zu Art. 4 Abs. 1, 2 GG	72
VI.	Gleichheitsgrundrecht Art. 3 GG	73
1.	Tatbestand des Art. 3 GG	73
2.	Art. 3 Abs. 3 S. 1 GG	73
a.	Differenzierungsmerkmal	73
aa.	Geschlecht.....	73
bb.	Glauben	74
b.	Ungleichbehandlung.....	74
aa.	Ungleichbehandlung wegen des Geschlechts	74
bb.	Ungleichbehandlung wegen der Religion.....	75
3.	Verhältnis zu Art 4 Abs. 1, 2 GG	76
B.	Verfassungsrechtliche Position der Arbeitgeber	76
I.	Unternehmerfreiheit gem. Art. 12 Abs. 1 i. V. m. Art. 2 Abs. 1 GG	76
II.	Religionsfreiheit gem. Art. 4 Abs. 1, 2 GG	77
III.	Eigentumsgarantie gem. Art. 14 Abs.1 GG.....	77
IV.	Vertragsfreiheit gem. Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 14 GG.....	78
V.	Unternehmerpersönlichkeitsrecht gem. Art. 2 Abs. 1, 19 Abs. 3 GG	78
C.	Abwägung der wechselseitig geschützten Grundrechtspositionen	79
§ 13	Aussagen des europäischen Rechts	82
A.	Europäische Union	82
I.	Vertrag über die Europäische Union	82
II.	Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union.....	82
III.	Charta der Grundrechte der Europäischen Union.....	83
IV.	Gemeinschaftscharta der sozialen Grundrechte der Arbeitnehmer	84
B.	Europarat.....	84

I.	Europäische Menschenrechtskonvention (Konvention zum Schutze der Menschenrechte und Grundfreiheiten)	84
II.	Zusatzprotokoll zur Europäischen Menschenrechtskonvention	85
C.	EG - Richtlinien	85
I.	Grundsätze	85
II.	RL 2000/43/EG des Rates vom 29.Juni 2000 zur Anwendung des Gleichbehandlungsgrundsatzes ohne Unterschied der Rasse oder ethnischen Herkunft	86
III.	RL 2000/78/EG des Rates vom 27.November 2000 zur Festlegung eines allgemeinen Rahmens für die Verwirklichung der Gleichbehandlung in Beschäftigung und Beruf	87
IV.	Umsetzung der EU-Richtlinien ins nationale Recht AGG	88
§ 14	Folgerung für die weitere Untersuchung	90

4. Abschnitt: Rechtliche Bewertung und praktische Folgen 91

§ 15	Kopftuchverbot und Diskriminierungsverbot	91
A.	Wirksamkeit des Verbots	91
I.	Grundlagen	91
II.	Wirksamkeitsprüfung unter Beachtung des AGG	93
1.	Kopftuchverbot als Diskriminierung wegen der Religion	93
a.	Diskriminierung	93
b.	Unmittelbare Diskriminierung	94
c.	Mittelbare Diskriminierung	96
d.	Rechtfertigungsgründe	97
aa.	Berufliche Anforderung	98
bb.	Kundenwünsche	101
cc.	Neutralitätspolitik	104
dd.	Arbeitsschutz	105
ee.	Hygienevorschriften	105
ff.	Vermeidung der Belästigung anderer Arbeitnehmer	106
hh.	Wirtschaftliche Gefährdung	106
ii.	Identifizierung und Kommunikation	107
jj.	Arbeitskleidung	107
2.	Interessenabwägung	109
B.	Ergebnis	115

§ 16	Sanktionen.....	115
A.	Kündigung wegen eines Kopftuchs.....	115
I.	Wirksamkeit der Kündigung	115
1.	Kündigung innerhalb des KSchG	116
a.	Geltungsbereich des Kündigungsschutzgesetzes	116
b.	Rechtfertigungsgrund gem. § 1 KSchG	117
aa.	Personenbedingte Kündigung.....	117
bb.	Verhaltensbedingte Kündigung.....	119
cc.	Betriebsbedingte Kündigung.....	125
2.	Kündigungen außerhalb des KSchG	127
a.	Verstoß gegen das AGG.....	130
b.	Sittenwidrigkeit gem. § 138 Abs. 1 BGB	130
c.	Verstoß gegen Treu und Glauben gem. § 242 BGB	131
3.	Die außerordentliche Kündigung	132
II.	Beweislast.....	133
1.	Grundsatz	133
2.	Abgestufte Darlegungs- und Beweislast	134
3.	Beweismöglichkeiten	135
a.	Dokumentation.....	136
b.	Zeitliche Zuordnung	136
c.	Sachverständige	136
d.	Zeugen.....	137
e.	Schriftliche Kommunikation.....	137
III.	Ergebnis.....	137
B.	Abmahnung	137
C.	Absage nach einem Bewerbungsgespräch wegen des Kopftuchs.....	138
§ 17	Rechtliche Beurteilung verschiedener Fallkonstellationen	141
A.	Kopftuch im Einzelhandel	141
I.	Arbeitnehmerin als Verkäuferin.....	142
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	142
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	143
a.	Kündigung innerhalb des Anwendungsbereichs des KSchG.....	143
b.	Kündigung außerhalb des Anwendungsbereichs des KSchG.....	143
II.	Arbeitnehmerin als Kaufberaterin in einer Parfümerie	145

1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	146
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	146
B.	Kopftuch in der Medienbranche	147
I.	Arbeitnehmerin als Nachrichtensprecherin	147
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	147
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	148
II.	Arbeitnehmerin als Journalistin.....	148
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	149
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	149
C.	Kopftuch im Gesundheitswesen	149
I.	Arbeitnehmerin als Altenpflegerin	150
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	150
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	151
II.	Arbeitnehmerin als Ärztin in einem Krankenhaus	153
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	154
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	155
D.	Kopftuch in Banken & Finanzdienstleistungsinstitutionen	156
I.	Arbeitnehmerin als Empfangsassistentin	156
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	156
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	157
II.	Arbeitnehmerin als Bankkauffrau	158
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	158
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	158
III.	Arbeitnehmerin als Wirtschaftsprüferin	159
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	159
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	160
E.	Kopftuch in der Körperpflege & Kosmetik	160
I.	Arbeitnehmerin als Kosmetikerin	160
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	161
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	161
III.	Arbeitnehmerin als Friseurin	162
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	162
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	162
F.	Kopftuch im Sport & Fitness	163

I.	Arbeitnehmerin als Fußballtrainerin	163
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	164
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	164
II.	Arbeitnehmerin als Fitnesstrainerin	165
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	165
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	166
III.	Arbeitnehmerin als Bademeisterin	166
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	168
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	168
G.	Kopftuch im Tourismus & Gastronomie	169
I.	Arbeitnehmerin als Reiseleiterin	169
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	170
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	170
II.	Arbeitnehmerin als Restaurantkraft	170
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	171
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	171
H.	Kopftuch in Verkehr & Logistik.....	172
I.	Arbeitnehmerin als Schaffnerin.....	172
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	173
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	174
II.	Arbeitnehmerin als Triebfahrzeugführerin.....	174
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	175
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	175
III.	Arbeitnehmerin als Flugbegleiterin	175
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	176
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	177
IV.	Arbeitnehmerin als Pilotin	178
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	178
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	179
V.	Arbeitnehmerin als Lagermitarbeiterin	179
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	179
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	180
I.	Kopftuch in der Modebranche	180
I.	Arbeitnehmerin als Bekleidungstechnikerin	181

1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	181
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	181
II.	Arbeitnehmerin als Model für ein Modegeschäft.....	181
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	182
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	182
III.	Arbeitnehmerin als Schauspielerin	184
1.	Die Nichteinstellung aufgrund des Kopftuchs	184
2.	Die Kündigung aufgrund des Kopftuchs.....	185
J.	Exkurs: Burka/Niqab in den verschiedenen Berufsbranchen	185
I.	Sachverhalt.....	185
II.	Der Niqab.....	186
II.	Rechtliche Bewertung.....	187
5. Abschnitt: Ergebnisse der Untersuchung.....		189
§ 18	Zusammenfassung	189
§ 19	Thesen.....	191
Literaturverzeichnis		194
Abbildungsverzeichnis		207
Abkürzungsverzeichnis		208

Zur besseren Lesbarkeit wird das generische Maskulinum verwendet. Die in dieser Arbeit verwendeten Personenbezeichnungen beziehen sich – sofern nicht anders kenntlich gemacht – auf alle Geschlechter.