

Astrid Epiney / Ira von Danckelmann (Hrsg.)

Gleichstellung von Frauen und Männern in der Schweiz und der EU

L'egalite entre femmes et hommes en Suisse et dans l'UE

Mit Beiträgen von / avec des contributions de:

Bernhard Waldmann

Christa Tobler

Astrid Epiney / Marianne Freiermuth Abt

Franz Werro / Marjolaine Viret

Patricia Schulz

Kathrin Klett

Schulthess ^ 2004

Inhaltsverzeichnis/ Table de matieres

Vorwort..... I

**Das neue Diskriminierungsverbot von Art. 8 Abs. 2 BV:
Neue Ansätze für die Dogmatik der Rechtsgleichheit?..... 1**

Bernhard Waldmann

I.	Einleitung.....	1
II.	Der Einfluss des europäischen Antidiskriminierungsrechts auf die Konkretisierung der Rechtsgleichheit in der Schweiz.....	3
	1. Ausgangslage.....	3
	2. Arten der Einflussnahme.....	4
	a) Über den Gesetzgeber.....	4
	b) Über die Rechtsprechung zur EMRK.....	5
	c) Über die Lehre.....	6
III.	Der Einfluss des Geschlechtergleichheitssatzes auf die Konkretisierung des allgemeinen Diskriminierungsverbots von Art. 8 Abs. 2 BV.....	7
	1. Ausgangslage; Die Konzeption des Geschlechtergleichheitssatzes.....	7
	2. Der Geschlechtergleichheitssatz und das allgemeine Diskriminierungsverbot.....	10
	a) Das allgemeine Diskriminierungsverbot und der Geschlechtergleichheitssatz als Spezifizierung eines gemeinsamen Prinzips.....	10
	b) Grenzen der inneren Verwandtschaft.....	14
IV.	Der Einfluss des Diskriminierungsverbots von Art. 8 Abs. 2 BV auf die Gleichstellung von Mann und Frau.....	15
	1. Ausgangslage: Begriff und Struktur des Diskriminierungsverbots von Art. 8 Abs. 2 BV.....	15
	a) Der Begriff der Diskriminierung.....	15
	b) Das Verbot rechtlicher Diskriminierung.....	16
	c) Das Gebot zum Schutz vor tatsächlicher Diskriminierung.....	18
	2. Der Einfluss auf die Gleichstellung von Mann und Frau.....	22
	a) Verfeinerung der Dogmatik zu Art. 8 Abs. 3 BV.....	22
	b) Neue Probleme.....	23
V.	Schluss.....	26

Der Diskriminierungsbegriff und seine Auswirkungen auf die Gleichstellung von Mann und Frau.....27

Christa Tobler

I.	Der Begriff „Diskriminierung“.....	27
1.	Diskriminierung als Rechtsbegriff.....	27
2.	Diskriminierung als unbestimmter Rechtsbegriff.....	28
3.	Diskriminierung als Gegenbegriff zur Rechtsgleichheit	29
a)	Aristotelisches Gleichheitsverständnis.....	29
b)	Verschiebung zur formellen Seite.....	31
c)	Konkretisierung durch spezifische Diskriminierungsverbote.....	33
II.	Folgen des Diskriminierungsbegriffs.....	35
1.	Das Problem der Unterschiede.....	36
a)	Das Beispiel der biologischen Mutterschaft.....	36
b)	Das Beispiel der Förderungsmassnahmen.....	38
2.	Das Problem der Vergleichbarkeit.....	40
III.	Alternativen.....	43
1.	Gesetzliche Definitionen von speziellen Diskriminierungsformen.....	43
2.	Neue Diskriminierungsformen.....	44
3.	Zurück zur vollen Formel, unter Einbezug von allen Unterschieden.....	46
4.	Paradigmenwechsel.....	47
a)	Das kanadische Verfassungsrecht am Beispiel des Leitentscheids Andrews.....	48
b)	Die Gleichheitskonzeption nach Art. 1 CEDAW.....	49

**Gleichstellungsrecht in der EU:
Grundlagen, Meilensteine und neuere Entwicklungen..... 53**

Astrid Epiney/Marianne Freiermuth Abt

I.	Einleitung.....	53
II.	Das Primärrecht: der „Grundsatz des gleichen Entgelts“ in Art. 141 EGV.....	54
1.	„Entgelt“.....	55
2.	Gleiche oder gleichwertige Arbeit.....	57
3.	Diskriminierung aufgrund des Geschlechts.....	59
4.	Rechtfertigung.....	63

5. Anwendungsbereich.....	66
III. Sekundärrecht.....	67
1. Überblick.....	67
2. Insbesondere: zur RL 76/207 (Gleichbehandlungsrichtlinie)...	71
IV. Zum Sonderproblem der „positiven Massnahmen“.....	78
1. Rechtlicher Rahmen und Grundsatz.....	79
2. Zur Rechtsprechung.....	82
V. Schluss.....	86

**Egalite entre femmes et hommes:
La responsabilite civile de l'employeur.....89**

Franz Werro/Marjolaine Viret

I. Introduction.....	89
II. Le droit europeen.....	90
1. Les fondements de la directive.....	90
2. Le Systeme de responsabilite civile dans la directive.....	91
3. La jurisprudence de la Cour.....	93
a) Le choix des sanctions.....	93
aa) Le critere de la reparation adequate.....	93
bb) Une application: Pinadmissibilite du plafonnement des indemnites.....	95
cc) L'appréciation.....	97
b) Le fondement objectif de la responsabilite de l'employeur.....	100
aa) L'inadmissibilite de la responsabilite pour faute.....	100
bb) L'appréciation.....	103
III. Le droit suisse et sa compatibilite avec le droit europeen.....	103
1. La responsabilite civile de l'employeur.....	104
a) Le Systeme de la LEg.....	105
b) L'interpretation de la LEg par la jurisprudence.....	106
2. La necessite de s'inspirer de la jurisprudence de la CJCE.....	108
3. L'analyse de la compatibilite entre le droit suisse et le droit communautaire.....	110
a) Le fondement de la responsabilite.....	111
b) Le plafonnement des indemnites.....	113
IV. Conclusion.....	114

Droit de l'egalite en Suisse
Point de la Situation et perspectives.....117

Patricia Schulz

I.	Introduction : une evolution lente et prudente.....	117
1.	Interpretation.....	117
2.	Facteurs institutionnels.....	117
II.	Etat actuel.....	119
1.	Realisation de l'egalite formelle.....	119
a)	Modifications constitutionnelles et legislatives.....	119
2.	Le chemin vers l'egalite materielle.....	122
a)	Difficultes.....	122
b)	Exemples positifs.....	124
III.	Perspectives.....	126
1.	Strategie/instrument: l'approche integree de l'egalite.....	126
2.	Domaines d'action prioritaires.....	127
a)	La violence.....	127
b)	La conciliation du travail familial et professionnel.....	129
3.	Une influence internationale, la Convention de l'ONU sur l'elimination de toutes formes de discrimination ä l'egard des femmes.....	131
IV.	Conclusions.....	132

**Inspiration des Bundesgerichts durch das EU-Recht im Bereich
der Gleichstellung der Geschlechter.....133**

Kathrin Klett

I.	Umgang mit ausländischen Rechtsquellen im Allgemeinen.....	133
II.	Vorgaben und Einfluss des Gleichstellungsgesetzes.....	136
III.	Indirekte Diskriminierung.....	137
IV.	Förderungsmassnahmen oder Quoten.....	147
V.	Versuch eines Fazits.....	151

Abkürzungsverzeichnis.....	153
----------------------------	-----

Autorenverzeichnis.....	157
-------------------------	-----