

# Behindertengleichstellungsgesetz und Behindertenanwaltschaft

## Eine Bilanz aus rechtswissenschaftlicher Perspektive

**Donnerstag, 14. Jänner 2016**

*Ass.-Prof.<sup>in</sup> Dr.<sup>in</sup> Susanne Auer-Mayer*  
*Universität Salzburg*  
*Fachbereich Arbeits- und Wirtschaftsrecht*  
*[susanne.auer-mayer@sbg.ac.at](mailto:susanne.auer-mayer@sbg.ac.at)*

## Übersicht

### **1. Vorgaben des BGStG (BEinstG)**

- 1.** Ziel; **2.** Geltungsbereich; **3.** Behinderungsbegriff;
- 4.** Diskriminierungsverbot; **5.** Einschränkungen

### **2. Rechtsschutz bei Diskriminierung**

- 1.** Klage der Betroffenen; **2.** Verbandsklage;
- 3.** Rolle der Behindertenanwaltschaft

### **3. Fazit und Ausblick**

# 1. Vorgaben BGStG (BEinstG)

## 1. Ziel des BGStG

*„Ziel... ist es, die Diskriminierung von Menschen mit Behinderungen zu **beseitigen** oder zu **verhindern** und damit die **gleichberechtigte Teilhabe** ... am Leben in der Gesellschaft zu gewährleisten und ihnen eine **selbstbestimmte Lebensführung** zu ermöglichen.“ (§ 1 BGStG)*

- ⇒ Grundsätzlich sehr umfassend, aber beschränkter **Geltungsbereich** (⇒ § 2 BGStG)

# 1. Vorgaben BGStG (BEinstG)

## 2. Geltungsbereich

- **Bundesverwaltung** + beaufsichtigte Selbstverwaltung + Tätigkeit als Privatrechtsträger
- **Rechtsverhältnisse** einschließl. Anbahnung und Begründung + Inanspruchnahme/Geltendmachung von **Leistungen** außerhalb von Rechtsverhältnis, soweit Zugang zu/Versorgung mit **Gütern/Dienstleistungen** betroffen, die **Öffentlichkeit zur Verfügung** stehen und **Bundeskompetenz**
- **Arbeitswelt**: §§ 7a ff BEinstG

# 1. Vorgaben BGStG (BEinstG)

## 3. Behinderungsbegriff

„**Auswirkung einer nicht nur vorübergehenden körperlichen, geistigen oder psychischen Funktionsbeeinträchtigung** oder Beeinträchtigung der Sinnesfunktionen, die **geeignet** ist, die **Teilhabe** am Leben in der Gesellschaft **zu erschweren**“  
(§ 3 BGStG, § 3 BEinstG)

- ⇒ Auch **Krankheit** kann zu Behinderung führen  
(EuGH C-335/11, C-337/11, *Ring und Werge*)
- ⇒ **Soziales Verständnis** möglich und geboten

# 1. Vorgaben BGStG (BEinstG)

## 4. Diskriminierungsverbot (1)

- **unmittelbare** Diskriminierung (§ 5 Abs 1 BGStG)
  - weniger günstige Behandlung in **vergleichbarer** Situation **aufgrund** einer **Behinderung**
- **mittelbare** Diskriminierung (§ 5 Abs 2 BGStG)
  - dem **Anschein nach neutrale** Vorschriften, Kriterien, Verfahren + **Merkmale gestalteter Lebensbereiche**, die Menschen mit Behinderung in besonderer Weise benachteiligen können

# 1. Vorgaben BGStG (BEinstG)

## 4. Diskriminierungsverbot (2)

- **Belästigung** (§ 5 Abs 4 BGStG)
- **Anweisung** zu Diskriminierung und Belästigung (§ 5 Abs 3 und 5 BGStG)
- Diskriminierung und Belästigung wegen **Naheverhältnis** (§ 4 Abs 2, § 5 Abs 5 BGStG; vgl auch EuGH C-303/06, *Coleman*)
- **Arbeitswelt** analog (§§ 7c und 7d BEinstG) + „angemessene Vorkehrungen“ (§ 6 Abs 1a)

# 1. Vorgaben BGStG (BEinstG)

## 5. Einschränkungen (1)

- **Sachliche Rechtfertigung** mittelbarer Diskrimin. (§ 5 Abs 2 BGStG, § 7c Abs 2 BEinstG)
- Keine Diskriminierung bei „**wesentlicher und entscheidender beruflicher Voraussetzung**“ (§ 7c Abs 3 BEinstG)
- Keine Diskriminierung, wenn Beseitigung **rechtswidrig**/wegen **unverhältnismäßiger Belastung** unzumutbar (§ 6 BGStG, § 7c Abs 4 bis 7 BEinstG)

# 1. Vorgaben BGStG (BEinstG)

## 5. Einschränkungen (2)

- ⇒ Mit Beseitigung verbundener **Aufwand**
- ⇒ **Wirtschaftliche Leistungsfähigkeit**
- ⇒ **Förderungen** aus öffentlichen Mitteln
- ⇒ Seit **In-Kraft-Treten** des BGStG vergangene Zeit
- ⇒ **Auswirkung** auf allg. Interessen der Geschützten
- ⇒ Dargelegter **Bedarf** an Wohnraum
- ⇒ Einhaltung **Vorschriften** zur Barrierefreiheit
- ⇒ Abwägung im **Einzelfall**

# 1. Vorgaben BGStG (BEinstG)

## 5. Einschränkungen (3)

- **Übergangsvorschriften** für Beseitigung von Barrieren bei Bauwerken, Verkehrsanlagen, Verkehrseinrichtungen und Schienenfahrzeugen bis **1.1.2016** (⇒ **ausgelaufen**)
- **Etappenpläne** Bundesbauten (§ 8 Abs 2 BGStG)
  - ⇒ bei Kundmachung bis 31.12.2010 nur Diskriminierung, soweit Beseitigung in Teiletappenplan vorgesehen und bis **31.12.2019** nicht umgesetzt

## 2. Rechtsschutz

### 1. Klage der Betroffenen (1)

#### ➤ Schadenersatzanspruch (§ 9 BGStG)

- Ersatz des **Vermögensschadens**
- Entschädigung für **persönliche Beeinträchtigung**
  - „tatsächlich“, „wirksam“, „angemessen“ und „abschreckend“
  - va Bedachtnahme auf Dauer d. Diskriminierung, Schwere des Verschuldens, Erheblichkeit der Beeinträchtigung, Mehrfachdiskriminierungen
  - Bei Belästigung mindestens € 1000,--

## 2. Rechtsschutz

### 1. Klage der Betroffenen (2)

#### ➤ **Kein** Recht auf Herstellung **diskriminierungsfreien Zustands!**

- Kein Unterlassungs- oder Beseitigungsanspruch

≠ BEinstG

≠ Deutsches Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz (AGG)

## 2. Rechtsschutz

### 1. Klage der Betroffenen (3)

- Verpflichtendes **Schlichtungsverfahren** bei Sozialministeriumservice **vorgeschaltet** (§§ 10 Abs 2, 14 ff BGStG, § 7k BEinstG)
  - Keine Klage ohne vorherige Schlichtung
    - Unionsrechtlich zulässig (OGH 8 ObA 62/15y)
  - Klagefristen bei fristgerechter Einleitung gehemmt
    - „Reine“ Schlichtung auch nach Fristablauf (OGH 9 ObA 1/11d)

## 2. Rechtsschutz

### 1. Klage der Betroffenen (4)

- **Vorteile** Schlichtungsverfahren
  - Relativ „niederschwellig“
  - Kostentragung durch Bund
  - Ziel: einvernehmlicher **Ausgleich** der **Interessensgegensätze** zwischen Parteien
    - ⇒ Vermeidung von Klagen
- ⇒ Aber: **keine** abschließende rechtliche Beurteilung
- Klagen auch bei Scheitern **selten**

## 2. Rechtsschutz

### 2. Verbandsklage (1)

- § 13 BGStG: **Feststellungsklage** der Österr. Arbeitsgemeinschaft für Rehabilitation, wenn
  - durch Verstoß **allgemeine Interessen** des durch BGStG geschützten Personenkreises **wesentlich und dauerhaft** beeinträchtigt **und**
  - **Empfehlung** des **Bundesbehindertenbeirats** mit 2/3-Mehrheit
- Arbeitswelt: **Nebenintervention** (§ 7q BEinstG)

## 2. Rechtsschutz

### 2. Verbandsklage (2)

- **Weitergehend** (BGBl I 2013/12): diskriminierende Bedingungen in **Versicherungsverträgen** (§ 13 Abs 3 BGStG)
  - **Unterlassungsklage** bei Verstoß gegen § 1d VersVG und **wesentlicher Beeinträchtigung** der allgemeinen Interessen des geschützten Personenkreises in **mehreren** Fällen
  - Österr. Arbeitsgemeinschaft für Rehabilitation, **Klagsverband** und **Behindertenanwaltschaft**



## 2. Rechtsschutz

### 3. Behindertenanwaltschaft (1)

➤ § 13d BundesbehindertenG idF BGBl I 2011/58:

- **Bestellung** nach **öffentlicher Ausschreibung**, Anhörung d. Bundesbehindertenbeirats + **Hearing** mit in engere Wahl Gezogenen durch Österr. Arbeitsgemeinschaft für Rehabilitation
- **Eigenberechtigung** + bestimmte spezifische Erfahrungen und Kenntnisse
- Bei gleicher Eignung **vorrangig** Mensch mit **Behinderung**

## 2. Rechtsschutz

### 3. Behindertenanwaltschaft (2)

➤ **Aufgaben** (§ 13c BundesbehindertenG)

- **Beratung** und **Unterstützung** Betroffener  
⇒zB auch **Beiziehung** zu Schlichtungsverfahren
- **Untersuchungen, Berichte, Empfehlungen**
- Jährlicher **Tätigkeitsbericht** an BMASK und Bericht an Bundesbehindertenbeirat
- Über Ausgang von Schlichtungsverfahren zu informieren (§ 14 Abs 4 BGStG)

## 2. Rechtsschutz

### 3. Behindertenanwaltschaft (3)

➤ **Problem** insbesondere:

- **kein** Legalvertretungsrecht
- **keine Klagebefugnis**
  - Ausnahme: **Versicherungsverträge**

## 3. Fazit und Ausblick (1)

- **BGStG wichtiger** und richtiger **Schritt**
- **Behindertenanwaltschaft** nicht nur Unterstützung für Einzelne, sondern durch Berichte, Stellungnahmen, Empfehlungen etc Beitrag zu **Sensibilisierung** und kontinuierliches Hinwirken auf **Beseitigung** bestehender Diskriminierungen
- Zahlreiche **weitere** wichtige **Institutionen!**

### 3. Fazit und Ausblick (2)

- **Verbesserungen** im Hinblick auf **Effektivität** dringend **geboten**; insbesondere:
  - ⇒ Unterlassungs- und Beseitigungsansprüche
  - ⇒ Ausdehnung der Verbandsklage
  - ⇒ Stärkung der Position d. Behindertenanwaltschaft
- Impulse auch durch zunehmende Beschäftigung mit **UN-Behindertenrechtskonvention**



**Danke für die  
Aufmerksamkeit!**