

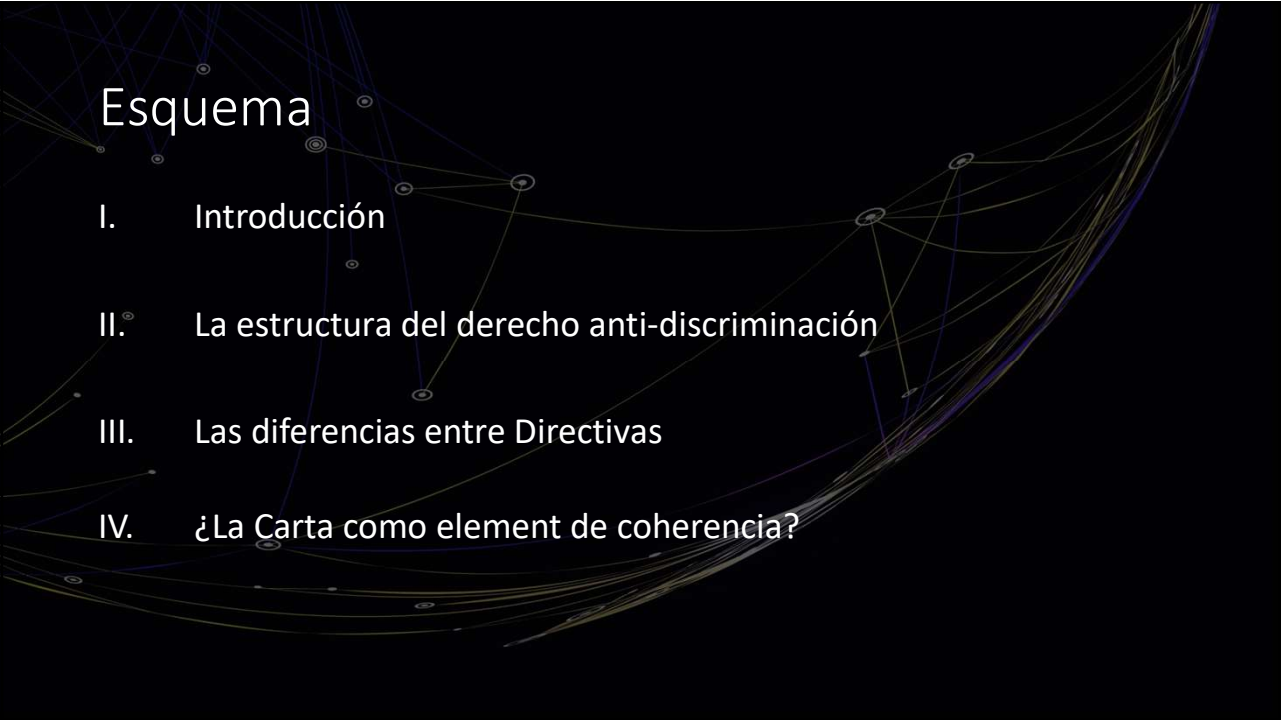


Las Directivas contra la discriminación: ¿Jerarquía de “motivos sospechosos”?

SARA Iglesias Sanchez
Universidad Complutense de Madrid



1



Esquema

- I. Introducción
- II. La estructura del derecho anti-discriminación
- III. Las diferencias entre Directivas
- IV. ¿La Carta como element de coherencia?

2

1. Introducción



Fundamento en el Tratado y carácter evolutivo

- No discriminación por razón de la nacionalidad (libertades fundamentales)
- Igualdad salarial entre mujeres y hombres
- Base jurídica para un derecho derivado en materia de no discriminación
- Multiplicidad de disposiciones de la Carta destinados a distintos motivos

3

2. ¿Una estructura general?



DISPOSICIONES
ESPECÍFICAS DEL TRATADO



DERECHO DERIVADO



PRINCIPIOS GENERALES -
CARTA

4

2. La estructura del Tratado

❖ Discriminación por nacionalidad

Libertades fundamentales

Ciudadanía de la UE

¿Nacionales de terceros países y política de inmigración?

❖ Igualdad entre mujeres hombres:

Art. 2 TUE > valor fundacional

Art. 3(3) TUE > objetivo

Arts. 8, 9 y 10 TFUE > disposiciones transversales

Artículo 154 TFUE > igual salario por trabajo de igual valor ... ¡y mucho más!

❖ Base legal para la política general de igualdad:

Artículo 19 TFUE: sexo, origen racial o étnico, religión o creencias, discapacidad, edad u orientación sexual

❖ Otras manifestaciones de igualdad / no discriminación a lo largo de todo el Tratado (igualdad entre Estados miembros —y sus lenguas—, derecho social, política agrícola, derecho de competencia, etc.)

5

La igualdad en la Carta

❖ La igualdad como principio mucho antes de la Carta (Mangold)

❖ Codificación en la Carta – Título III – derechos de igualdad

Artículo 20: Igualdad

Artículo 21: No discriminación

- cualquier motivo, como el sexo, la raza, el color, el origen étnico o social, las características genéticas, el idioma, la religión o las convicciones, las opiniones políticas o de cualquier otra índole, la pertenencia a una minoría nacional, la fortuna, el nacimiento, la discapacidad, la edad o la orientación sexual.

- razón de nacionalidad.

Artículo 23: Igualdad entre mujeres y hombres

Vulnerabilidad: artículo 24 (niños); artículo 25 (mayores); artículo 26 (personas discapacitadas)

Diversidad cultural, religiosa y lingüística (art 22)



6

3. Derecho derivado: Esquema Normativo

Directivas Anti-discriminatorias

- Discriminación racial - Directiva 2000/43/CE
- Discriminación por otros motivos protegidos en el empleo (*edad, religión, discapacidad, orientación sexual, etc.*) Directiva 2000/78/CE

Discriminación por Nacionalidad

- Derecho de libre circulación
- Instrumentos de inmigración y asilo (con disposiciones de igualdad de trato)

Discriminación por Sexo

- Directivas de los años 70: empleo, seguridad social
- Directiva 86/613/CEE sobre trabajadores autónomos (reemplazada en 2010)
- Directiva 2004/113/CE: acceso y suministro de bienes y servicios
- Directiva 2006/54/CE (refundida): igualdad en el empleo
- Nuevas directivas: Transparencia salarial, y 'Women on boards'
- Directivas de protección social:
 - Trabajadoras embarazadas
 - Permiso parental
 - Conciliación de la vida laboral y familiar

7

3. Motivos de discriminación: Diferenciación



❑ Punto de partida: distintos instrumentos reguladores

➤ Fracaso del intento de "Unificación" en COM(2008)426

❑ Aspectos de divergencia

- Ámbito material de aplicación
- Diferente Sistema de excepciones y justificaciones
- Diferente aparato promotor: acción positiva y ajustes razonables
- Distinto refuerzo institucional y procesal
- Distinta intensidad del control; distinta interpretación (Howard 2018)

8

3. Resultado: la pirámide de la anti-discriminación



9

4. ¿Jerarquía o casualidad?



Waddington and Bell (2001): "varying approaches... based on relevant differences... or simply confused and confusing approach"?

The hierarchy created by EU law "is not the result of a particular design ... it is very much the product of political pragmatism"



Waddington and Bell (2003): - causes? Lack of familiarity by MS with certain grounds; relative strength of lobbyists supporting groups;



Howards (2006): "outcome of political pragmatism, rather than of a deliberate consideration of the different grounds"

"a more considered decision should be made" ... "using the distinction of suspect grounds made by the [ECtHR]"



Benedí (2016) : hierarchy- "not deliberate, but rather the accidental product of progressive waves of legislative evolution" > need of COHERENCE

10

4.Necesidad (y urgencia) de coherencia



Coherencia como imperativo
normativo del Sistema jurídico



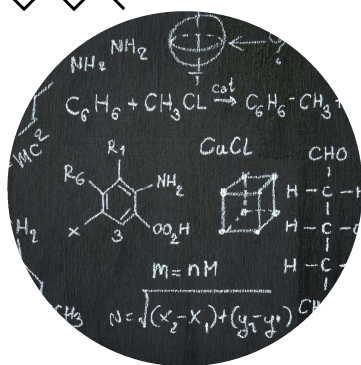
Necesidad de argumentación
que legitime el Sistema



Reforzar la resiliencia del del
derecho antidiscriminatorio en
una época de contestación

11

4.La Carta como elemento vertebrador



- Art. 1- Dignidad como elemento que aporta coherencia
- Artículo 20 y principio de igualdad
- Artículo 21 – amplitud de motivos
- Artículo 52 – sistema común de justificaciones ; armonía en el control jurisdiccional y metodología de la proporcionalidad
- Funciones de la Carta (canon de validez; canon interpretativo)
- Proporcionalidad y valor de otros derechos de la Carta
- Efecto directo horizontal



12

Bibliografía básica

Bell M., and Waddington, L., 'Reflecting on inequalities in European equality law' *ELR* 28(3) 2003.

Bell M., and Waddington L., 'More Equal than Others: Distinguishing European Union Equality Directives', *CMLRev* 38, 2003.

Bell, M., EU Anti-Discrimination Law: Navigating Sameness and Difference, in Craig P and De Burca, G., *The Evolution of EU Law*, OUP 2021

Benedí, S. 'Taking EU Equality Law to the Next Level: in Search of Coherence' *European Labour Law Journal* 7, 2016.

Benedí, S., 'Has the EU Taken Comprehensive and Coherent Action to Combat Discrimination?' en Giegerich T.(ed) *The European Union as a Protector and Promotor of Equality*, Springer, 2020.

Howard, E., 'The Case for a Considered Hierarchy of Discrimination Grounds in EU Law' *MJ*, 13, 2006.

Howard E., 'EU Anti-Discrimination law: Has the CJEU Stopped Moving Forward? *International Journal of Discrimination and the Law* 18, 2018.

Schiek, D., 'A New Framework on Equal Treatment of Persons in EC Law? *ELJ* 8, 2002.

Xenidis, RI, 'Transforming EU Equality Law? On disruptive Narratives and False Dichotomies' *YEL* 38, 2019