

Professor D. Schiek

Centre for European Law and Legal Studies

School of Law

FACULTY OF EDUCATION, SOCIAL SCIENCES AND LAW



UNIVERSITY OF LEEDS

« Discrimination multiple » - quels sont les défis?

Académie de droit européen – 22 novembre 2010

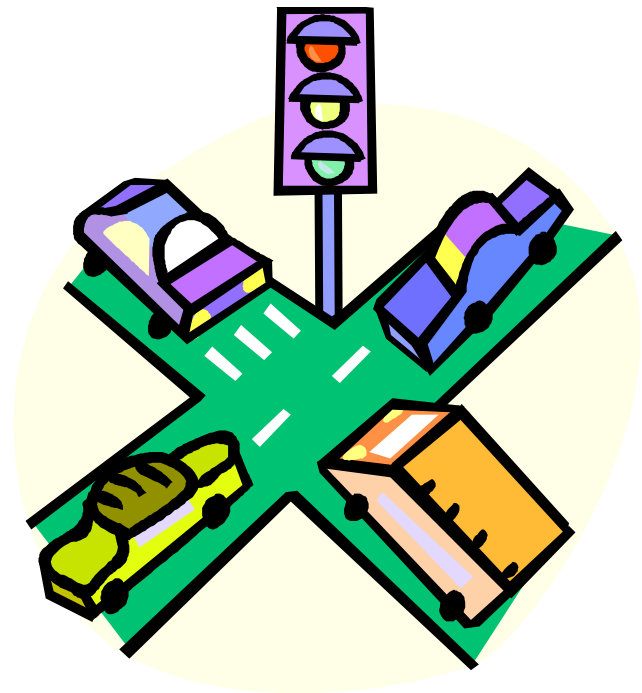
Discrimination multiple – aperçu général

- Notions: discrimination multiple
- Problèmes par rapport à « l'intersectionnalité »
- Défis du combat juridique contre la discrimination multiple
- Discrimination multiple et l'UE
 - Législation de l'UE
 - Jurisprudence de la Cour européenne
- Approches pratiques – les niveaux nationaux
- Perspectives de progrès pour l'UE?

Discrimination multiple

- *Déclaration de Beijing (Nations Unies 1995)*
- *(les gouvernements affirment leur détermination)
« de redoubler d'efforts pour que toute les femmes et les filles que de multiples obstacles tels que race, âge, langue, origine ethnique, culture, religion, incapacités ou appartenance à une population autochtone, privent de tout pouvoir et de toute possibilité de progrès puissent jouir à égalité de tous les droits de la personne humaine et de toutes les libertés fondamentales ». (Nations unies 1995)*

« La discrimination, à l’instar du trafic routier à un carrefour, va dans une direction ou dans une autre. Si un accident se produit au carrefour, il peut être le fait de véhicules venant de toutes les directions possibles, et, dans certains cas, de toutes à la fois. De la même façon, si une femme noire subit un préjudice du fait qu’elle se trouve à un carrefour, son préjudice trouve sa cause dans une discrimination fondée sur le sexe ou dans une discrimination fondée sur la race ». (Crenshaw1989, 145)



Critique de l'intersectionnalité

- Trop complexe pour être utile dans les cas pratiques (Squires 2008)
- Réponses à des problèmes spécifiques liés à des concepts relevant de la common law (Rey Martinez 2008)
- Risque de provoquer une avalanche d'actions relatives à l'égalité de traitement, en particulier dans le contexte de l'UE (Squires 2008, Verloo 2006, Holzleithner 2005)
- Susceptible de renforcer l'égalité de traitement, dans la mesure où les personnes les plus souvent concernées sont des femmes (Schiek 2005)

Intersectionnalité – défis pour le droit et ceux qui l'appliquent



UNIVERSITY OF LEEDS

**Droit et ceux qui l'appliquent:
complexité réduite**

**Nombreux motifs
de désavantage**

**concept
adéquat?**

**Intersection avantage/
désavantage
en tout état de cause**

**Ajouter des
« motifs » ?**

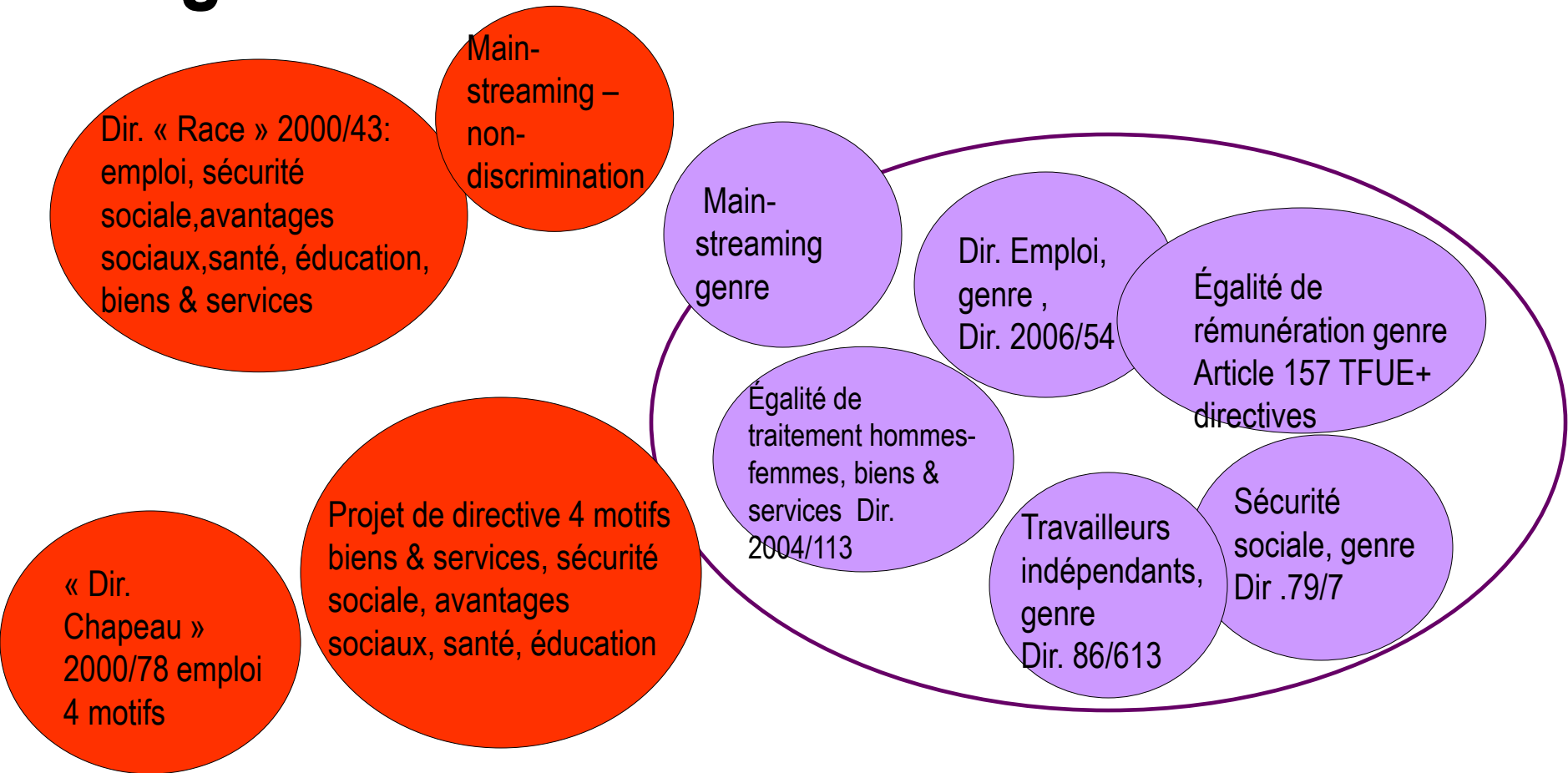
Intersectionnalité et droit

- Le discours juridique pèse peu sur l'évolution de la société (Conaghan 2009)
- Le plaidoyer joue un rôle important dans la prise de conscience de questions négligées comme l'intersectionnalité (Goldberg 2009)
- L'importance de la discrimination intersectionnelle dont sont victimes les femmes ne se reflète pas dans le droit de l'UE (Nielsen 2009)
- Carles et al (2011 – à venir – résultats provisoires du projet GENDERACE)

Discrimination multiple et droit de l'UE

- Législation de l'UE
- Mise en œuvre pratique
 - Jurisprudence de la Cour de justice
 - Développements nationaux
- Développement politique au niveau de l'UE

Législation de l'UE et non-discrimination



Législation de l'UE

- **Directives 2000/43 et 2000/78**
 - « les femmes sont souvent victimes de discriminations multiples »
 - considérant directive 2000/43/CE, considérant 8 directive 2000/78/CE
 - Obligation de faire rapport sur les mesures de lutte contre la discrimination multiple et la prise en compte systématique du principe de l'égalité de traitement
 - Articles 17 et 19 respectivement
- « Directives relatives à l'égalité hommes-femmes :
 - Pas de référence à la discrimination multiple

Propositions législatives

- COM 2008 (426)
 - Pas de mention de la discrimination multiple dans le texte
 - Obligations de faire rapport
- Proposition du PE
 - Définition globale (très spécifique)

Définition proposée

- Article 1 (...)
- 2. Il y a discrimination multiple lorsque la discrimination est basée:
 - (a) sur une combinaison quelconque des motifs suivants: la religion ou les convictions, le handicap, l'âge ou l'orientation sexuelle; ou
 - (b) sur un ou plusieurs des motifs visés au paragraphe 1, ainsi que sur un ou plusieurs des motifs suivants:
 - (i) le sexe (dans la mesure où l'objet de la plainte entre dans le champ d'application matériel de la directive 2004/113/CE, et dans celui de la présente directive),
 - (ii) L'origine raciale ou ethnique (dans la mesure où l'objet de la plainte entre dans le champ d'application matériel de la directive 2000/43/CE, et dans celui de la présente directive), ou
 - (iii) la nationalité (dans la mesure où l'objet de la plainte entre dans le champ d'application de l'article 12 du traité CE).

La jurisprudence de la Cour – l'intersectionnalité « évaporée »

- Nationalité et genre
 - Adoui & Cournaille, Jany et al
- Genre et handicap
 - Coleman
- Âge et origine ethnique
 - Küçükdeveci
- Âge et genre
 - Lindorfer, Age Concern, Petersen , Bulicke
- Orientation sexuelle et genre
 - Maruko, Roemer

Approches pratiques – niveau national

- Reconnaissance de la discrimination multiple en tant que phénomène
- Réponse adéquate
- Prévention de la discrimination multiple

Reconnaissance de la discrimination multiple

- Reconnaître la discrimination

Positif: Denmark “Føtex” (U 2005, 1265H)

Positif: Paris Cour de cassation (2001/32582)

Positif: Oslo Equality Tribunal (1/2008)

Positif: UK Tilern De Bique (EAT [2010] IRLR 471)

- Traitement adéquat des justifications

Exemple: législation allemande

Réponse adéquate

- Réparation adéquate
 - Exemple positif: législation autrichienne
 - Exemples pratiques ? Pas encore
- Autres compensations
 - Négociation d'accords sur la politique future (découlant des obligations positives)
- Mesures provisoires

Prévention de la discrimination multiple

- Obligations positives
- Inscrites dans la législation
 - Exemples positifs: Espagne et Bulgarie
- Développement de politiques
 - Éviter des politiques identitaires
 - Sensibiliser les acteurs institutionnels

Exemples

- Bulgarie (« PADA »)
 - Article 11 ... « (2) les autorités de l'Etat, les organismes publics et les gouvernements locaux doivent prendre des mesures prioritaires (...) pour garantir l'égalité des chances aux personnes victimes de discrimination multiple. »
- Espagne (loi 3/2007)
 - Article 14, paragraphe 6, (critère pour l'action des pouvoirs publics comprend) « la prise en compte des difficultés particulières rencontrées par les femmes appartenant à des groupes particulièrement vulnérables(exposées au risque d'exclusion sociale), telles que les femmes appartenant à une minorité, les travailleuses migrantes, les femmes handicapées, les femmes âgées, les veuves et les femmes victimes de violences conjugale à l'intention desquelles les pouvoirs publics peuvent également adopter des mesures d'action positive »

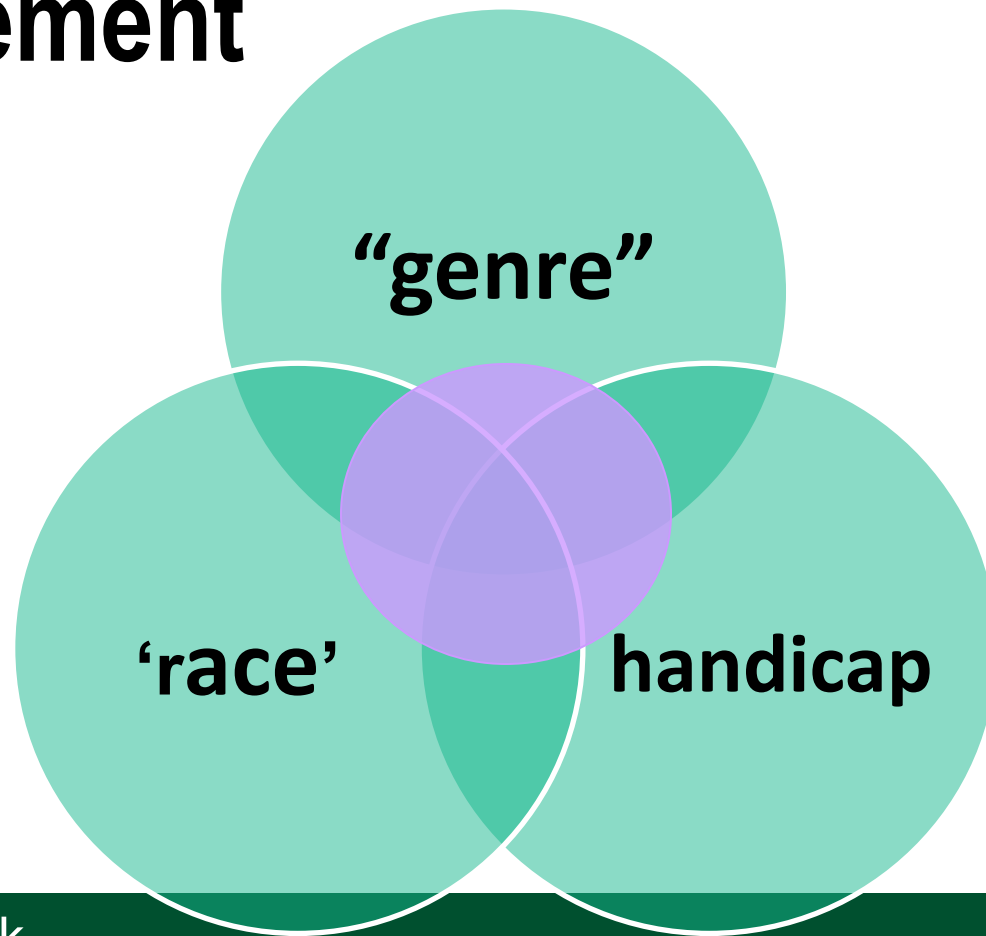
Quel est l'enjeu?

- Obstacles à la lutte efficace contre la discrimination multiple/intersectionnelle
 - Manque de prise de conscience?
 - Manque de définition?
 - Approche du comparateur?
 - Segmentation?
 - Absence d'acteurs sociaux?

Perspectives de progrès au niveau de l'UE?

- Eviter une sur-réglementation prématurée
 - Identifier le problème existant dans la législation méthodiquement, sans proposer de définition genre « common law », peut encourager la créativité des juges
- Politiques positives (genre « OMC »)
 - Pas de segmentation des victimes de la discrimination intersectionnelle en « groupes » spécifiques
 - Lancer un vaste débat sur les éléments-clés de la non-discrimination et leur intersectionnalité

La législation relative à la non-discrimination en tant que système en mouvement



Professor D. Schiek
Centre for European Law and Legal Studies
School of Law
FACULTY OF EDUCATION, SOCIAL SCIENCES AND LAW



UNIVERSITY OF LEEDS

*Merci de votre
attention!*

Bibliographie (1)

- I. CARLES, E HOWARD, E KOFMAN, (2011) 'Gendered Experiences of Racial Discrimination – Comparative socio-legal research' in> Citizenship and rights: the use of racial anti discrimination laws in a gender perspective', in: Waaldijk (ed.) *Gender and Citizenship in a Multicultural Context* Frankfurt 2007, pp. 35-68.
- A. MCCOLGAN (2007) 'Reconfiguring Discrimination Law', *Public Law* (2007) pp. 74-94.
- J. CONAGHAN (2009) 'Intersectionality and the Feminist Project in Law' in: Grabham, Cooper, Krishnadas & Herman (eds.) *Intersectionality and Beyond. Law Power and the politics of location* London and New York 2009. (hereafter: Grabham et al, Intersectionality) pp. 21-48
- K. CRENSHAW (1989) 'Demarginalizing the intersection of Race and Sex: A Black Feminist Critique of Antidiscrimination Doctrine, Feminist Theory and Antiracist Politics' in: *University of Chicago Legal Forum* 1989 pp. 137-167.
- S. FREDMAN (2009) 'Positive rights and positive duties: Addressing intersectionality' in: D. Schiek & V. Chege (eds.) *European Union Non-Discrimination Law. Comparative Perspectives on Multidimensional Equality law* London and New York 2009 (Hereafter: Schiek & Chege, EU Non-Discrimination Law). pp. 73-89

Bibliographie (2)

- J. GERARDS (2007) 'Discrimination Grounds' in: D. Schiek, L. Waddington & M. Bell (eds.) Cases, Materials and Text on National, Supranational and International Non-Discrimination Law (Ius Commune Casebooks for the common law of Europe) Oxford and Portland 2007 (hereafter: Schiek et al (eds) Non-Discrimination Law Casebook) pp. 33-184
- S.B. GOLDBERG (2009) 'Intersectionality in theory and practice', in: Grabham et al , Intersectionality pp. 124-158
- B. HEPPLER (2004) 'Race and Law in Fortress Europe', 67 Modern Law Review (2004) pp. 1-25.
- E. HOLZLEITHNER (2005) 'Mainstreaming Equality : Dis/Entangling Grounds of Discrimination', 14 Transnational Law and Contemporary Problems (2005) pp. 926-56.
- R. HUNTER & T. DE SIMONE (2009) 'Identifying disadvantage: beyond intersectionality' in: Grabham et al (eds) Intersectionality and beyond, pp. 159-182
- L. MCCALL (2009) 'The Complexity of Intersectionality' in: Grabham et al Intersectionality pp. 49-76

Bibliographie (3)

- T.M. MAKKONEN (2002) Compound and Intersectional Discrimination: Bringing the Experiences of the Most Marginalized to the Fore Åbo Akademy University 2002.
- H. MEENAN (2007) 'Introduction' in: Meenan (ed.) Equality Law in an Enlarged European Union pp. 3-37 Cambridge 2007.*
- K. MONAGHAN (2007) Equality Law Oxford
- R. NIELSEN (2009) 'Is European Union equality law capable of addressing multiple and intersectional discrimination yet? Precautions against neglecting intersectional cases' in: Schiek & Chege (eds.) EU Non-Discrimination Law pp. 31-51
- R. REY MARTINEZ (2008) 'La discriminación múltiple, una realidad Antigua, un concepto nuevo', Revista Española de Derecho Constitucional (2008, un. 84).
- D. SCHIEK (2005) 'Broadening the Scope an the Norms of EU Gender Equality Law: Towards a Multidimensional Conception of Equality Law', 12 Maastricht Journal of European and Comparative Law (2005), pp. 427-466.

Bibliographie (4)

- D. SCHIEK & J MULDER (2011) 'Intersectionality in EU law – a critical appraisal' in: D Schiek & Anna Lawson (eds) EU Non-Discrimination Law and Intersectional Discrimination (Ashgate publishers, forthcoming March 2011)
- D. SCHIEK ET AL. 'A Comparative Perspective on Non-Discrimination Law' in: Schiek et al (eds) Non-Discrimination Law Case Book, 15-27
- J. SQUIRES (2008) 'Intersecting Inequalities: reflecting on the subjects and objects of equality', 79 Political Quarterly (2008) pp.53-61
- UNITED NATIONS (1995) Beijing Declaration (<http://www.un-documents.net/beijingd.htm>)

Bibliographie (5)

- M. VERLOO (2006) 'Multiple Identities, Intersectionality and the European Union', 13 European Journal of Women's Studies (2006) pp. 211-228.
- U. VIETEN (2009) 'Intersectionality scope and multidimensional equality within the European Union: traversing the national boundaries of inequality?' in: Schiek & Chege (eds.) EU Non-Discrimination Law. pp. 93-135
- N. YUVAL-DAVIS (2006), 'Intersectionality and Feminist Politics', 13 European Journal of Women's Studies (2006) pp. 193-209.
- N. YUVAL-DAVIS (2007) 'Intersectionality, Citizenship and Contemporary Politics of Belonging 10 Critical Review of International Social and Political Philosophy (2007) pp. 561-574.