

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

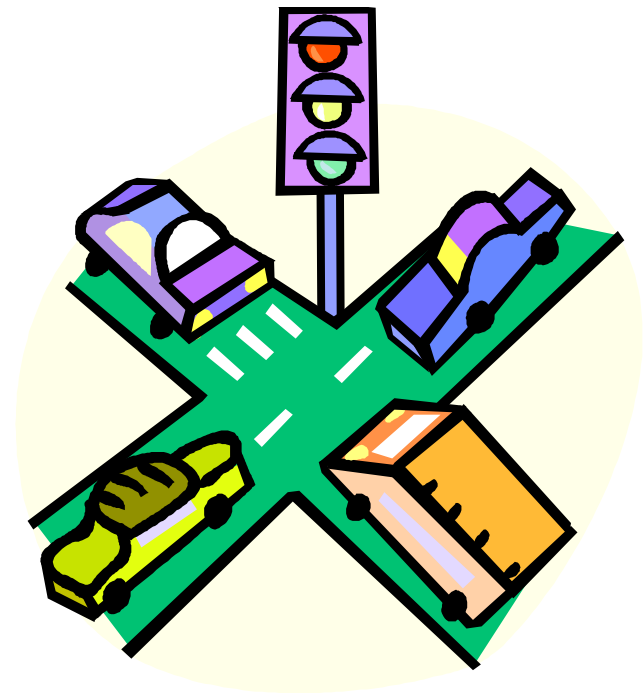
Discrimination multiple – aperçu général

- 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 » ?**

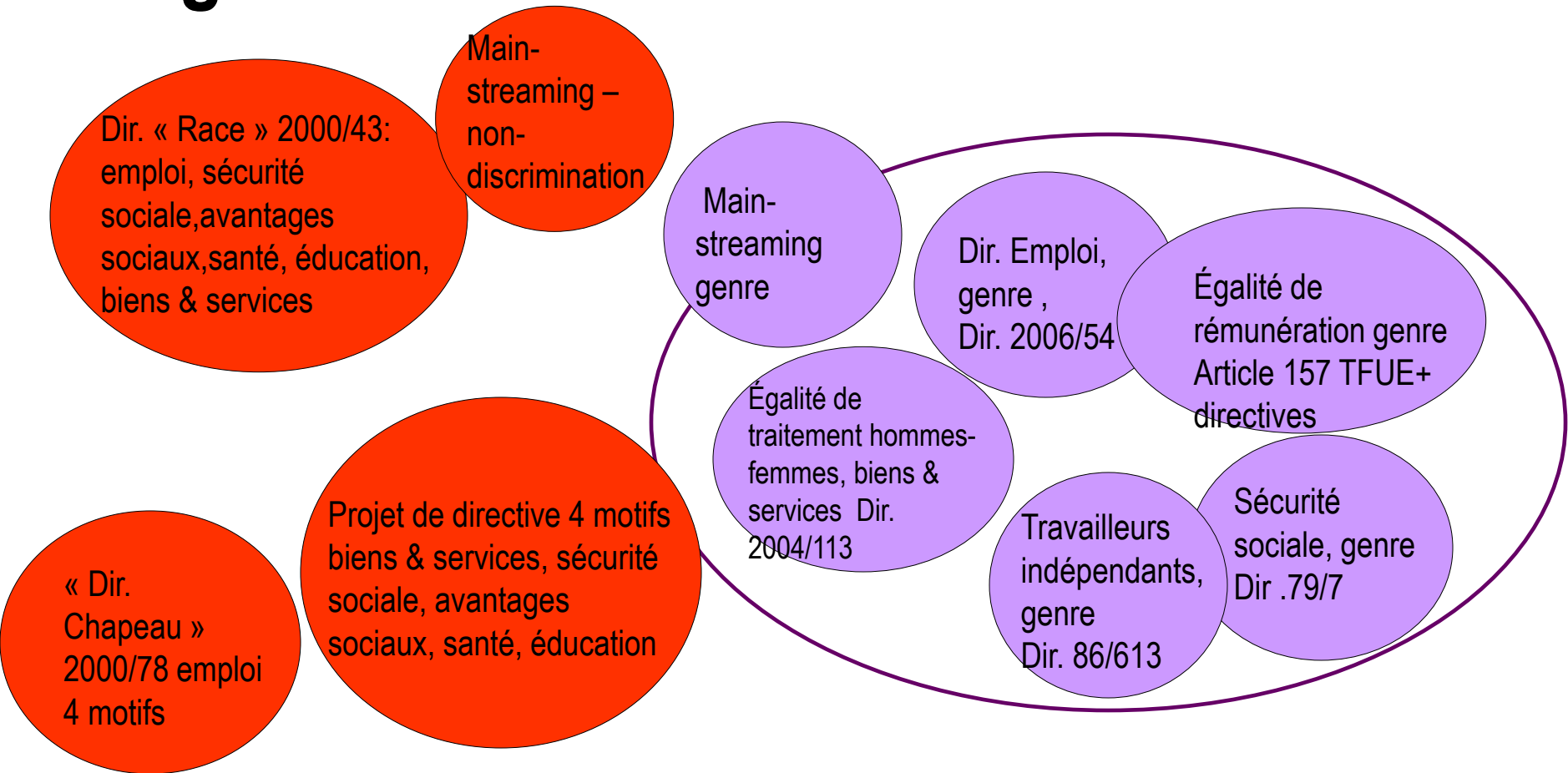
Intersectionnalité et droit

- 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 »

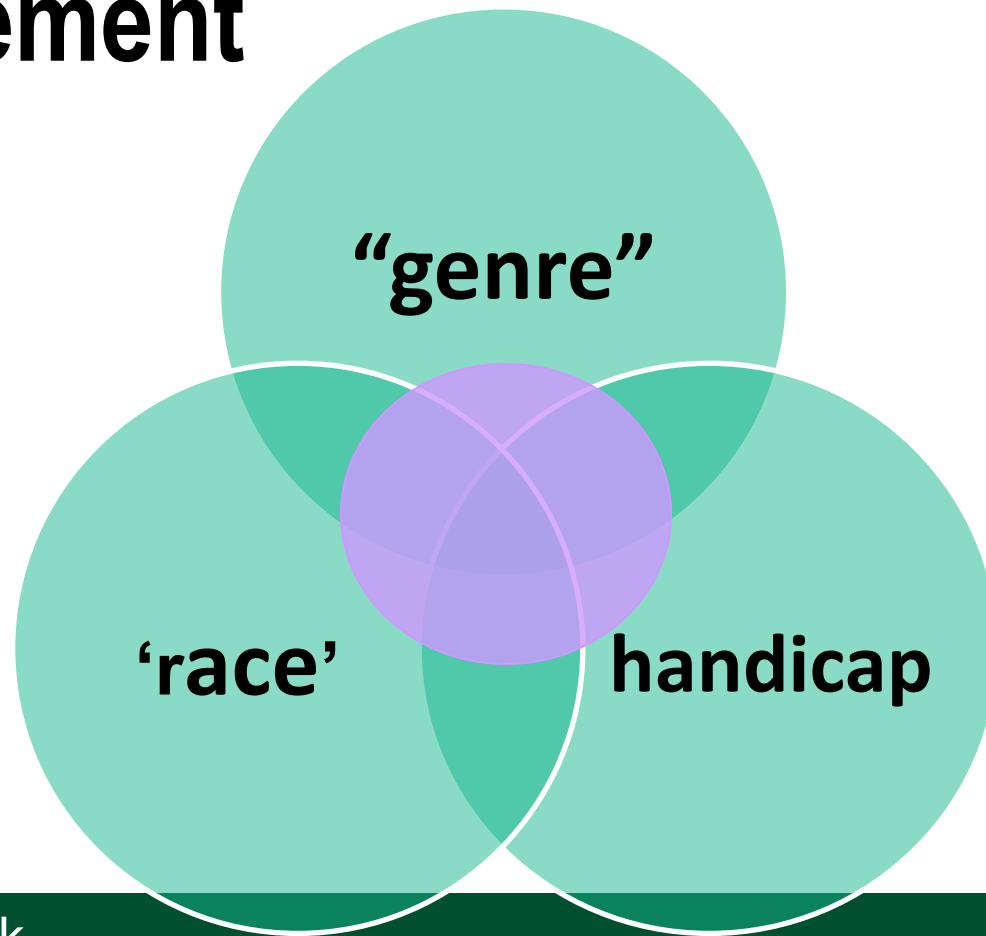
Quel est l'enjeu?

- 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.