세계헌법재판동향 뉴스레터 제41호 소개

□ 헌법판례동향

독일 연방헌법재판소의 〈잊힐 권리〉 사건은 30여 년 전 살인 사건으로 유죄판결을 받은 청구인이 자신의 이름을 적시한 언론 기사를 온라인으로 계속 제공하지 못하도록 출판사에 금지를 구한 사건입니다. 연방헌법재판소는 심판청구인의 일반적 인격권과 출판사 측의 표현과 출판의 자유라는 대립되는 기본권을 형량함에 있어, 특히 유죄판결이 확정된 범죄자의 신상을 밝히는 보도는 원칙적으로 적법하지만 행위 이후 시간이 지날수록 그 보도가 갖는 정당성은 감소하므로 보도 이후 새로이 발생한 상황, 당사자에 대한 보호조치 등을 종합하여 판단하여야 한다고 하였습니다.

미국 연방대법원의 <제1차 세계대전 전사자를 기리는 대형 십자가상의 국교설립금지조항 위반 여부> 사건은 메릴랜드 주에 있는 '블래이든스버그 평화의 십자가상'이 미국헌법 수정 제1조 국교설립금지조항에 위반되는지 여부에 관한 것입니다. 위 십자가상은 공공토지 위에 세워져 있고, 이를 유지하는데 공공자금이 소요되고 있다는 점이 문제되었으나, 법정의견은 위 십자가상이 반드시 종교적 의미만을 상징하는 것이 아니라 오랜 시간이 흐르면서 세속적 의미, 역사적 중요성을 갖게 되었으므로 위헌으로 볼 수 없다고 하였습니다. 특히 Lemon 판결에 따른 심사기준의 문제점을 지적하였습니다.

캐나다 연방대법원의 <범행시와 형의 선고시 사이에 형벌규정이 바뀐 경우 더 약한 처벌을 받을 권리에 대한 해석> 사건은 캐나다 권리자유헌장 제11조의 해석과 관련하여 피고인의 범행시와 판결 사이에 형벌조항이 여러 번 개정된 경우 그 중 가장 경한 처벌을 받을 권리가 있는지에 관한 것입니다. 법정의견은 피고인의 헌장 제11조상의 권리는 범행시와 선고시 두 형벌조항

만을 비교하여 둘 중 경한 형벌조항의 적용을 요구할 수 있는 양자택일적인 권리라고 본 반면 반대의견은 피고인이 모든 형벌조항 중 가장 것의 적용을 요구할 수 있는 권리라고 보았습니다.

스페인 헌법재판소의 <카탈루냐 자치주 의회의 결의에 대한 스페인 헌법재판소의 집행결정>은 카탈루냐 자치주의 분리·독립과 관련하여 2015년 헌법재판소의 위헌결정이 있었음에도 불구하고, 카탈루냐 자치주 의회가 결의를 통해 계속 분리·독립 시도를 이어나간 것에 대한 사건입니다. 헌법재판소는 위 결의가 헌법재판소의 2015년 결정에 반하는 내용을 또 다시 규정한 것이므로, 2015년 결정에 대한 집행결정으로서 위 결의를 무효로 선언하고, 카탈루냐 자치주 의회 의장 등에게 위 결의의 이행과 관련된 어떠한 행위도 자제하여야 할 의무가 있다고 하였습니다.

스페인 헌법재판소의 <형사보상금 청구 요건을 범죄사실의 객관적 부존재의 경우로 한정하는 조항의 위헌성〉 사건은 미결구금되었다가 무죄로 석방된 경우에도 '범죄사실의 객관적 부존재' 즉, 범죄로 되지 아니하거나 범죄사실의 부존재가 적극적으로 증명된 경우에만 형사보상금을 청구할 수 있도록 규정한 스페인 사법부조직법 조항에 대한 것입니다. 헌법재판소는 위 조항에 따르면 범죄사실에 대한 증명이 부족하다는 사유로(증거부족) 무죄판결을 받은 경우에는 형사보상금을 청구할 수 없어 평등권, 무죄추정을 받을 권리 등을 침해하므로 위헌이라고 판단하였습니다.

페루 헌법재판소의 <사영(私營) 미디어에서의 국가 및 공공기관의 광고를 금지하는 법의 위헌성> 사건은 국영기업 및 공공기관 등은 국영 미디어를 통해서만 광고할 수 있고 사영 미디어에 광고하는 것을 금지한 법률을 위헌으로 결정한 사건입니다. 헌법재판소는 국가가 전달하는 정보를 국영 미디어에서만 광고할 경우 시민에게 도달하는 범위가 작아지므로 위 법률이 정보

의 자유(자유롭게 정보를 수신할 권리)와 계약의 자유 등을 침해하였다고 보았습니다.

□ 세계헌법재판기관 소개

태국 헌법재판소를 소개하였습니다.

□ 세계헌법재판 관련법령

2018. 9. 23.자 최신 개정까지 반영한 스위스 연방헌법을 소개하였습니다. 이번호에서는 전문부터 제93조까지 실었으며, 다음 호에 나머지 부분을 실을 예정입니다.

□ 언론 속의 세계헌법재판 및 세계헌법재판 관련 논문 목록

2019년 12월부터 2020년 1월까지 언론 기사 속에 비친 세계헌법재판동향을 모아 놓았습니다. 세계헌법재판 관련 논문 목록에서는 최신 학회지에 실린 세계헌법관련 논문들을 정리해 놓았습니다.

□ 국외통신원 소식

멕시코 통신원 소식으로 소개된 〈멕시코 기본권 침해 구제를 위한 특별 제도 암파로(Amparo)>는 멕시코의 특유한 사법 제도인 암파로 제도를 소개한 글입니다. 암파로 제도는 멕시코 헌법에 규정되어 있는데, 정부의 법령, 작위 또는 부작위로부터 침해받은 인권에 대한 구제를 구하는 소송으로 우리나라의 헌법소원제도와 비교되기도 합니다.

중국 통신원 소식으로 소개된 <중국 전국인민대표대회 상무위원회의 홍콩 기본법 최종 해석권에 대하여>는 최근 화제가 된 홍콩 시위와 관련하여 홍콩 행정장관이 제정한 '복면금지규례'를 홍콩 고등법원이 홍콩 기본법에 위배된다고 판결한 사건에 관한 것입니다. 이와 관련하여 홍콩과 중국 본토와

의 관계에 따른 법체계, 중국의 전국인민대표대회 상무위원회가 갖는 홍콩 기본법 최종 해석권 등도 함께 소개하였습니다.