「2023년 경찰공무원 시험대비」

경찰헌법 모의고사 및 해설(1)

| 고영동 교수 | 박문각 경찰학원

01. 평등권에 대한 설명으로 가장 적절한 것은?

① 현행 헌법상 평등에 관한 내용은 헌법 전문(前文)에는 없고, 헌법 본문에만 있다.
② 평등의 원칙은 최고의 헌법원리로서 헌법 개정에 의하여서도 폐지할 수 없는 개정금지사항이라는 것이 학계의 통설이다.
③ 헌법재판소 판례는 평등권의 입법자 구속성을 인정하지 않는다.
④ 평등권은 국가권력으로부터 부당한 차별대우를 받지 않을 권리이므로 사인 간에는 적용되지 않는다는 것이 학계의 통설이다.

정답 ②	인간의 존엄과 가치·행복추구권·평등권	난이도 하
해설		

① (X), ② (O) 헌법은 그 전문에 "정치·경제·사회·문화의 모든 영역에 있어서 각인의 기회를 균등히 하고"라고 규정하고, 제11조 제1항에 "모든 국민은 법 앞에 평등하다"고 규정하여 기회균등 또는 평등의 원칙을 선언하고 있는바, 평등의 원칙은 국민의 기본권 보장에 관한 우리 헌법의 최고원리로서 국가가 입법을 하거나 법을 해석 및 집행함에 있어 따라야 할 기준인 동시에, 국가에 대하여 합리적 이유 없이 불평등한 대우를 하지 말 것과, 평등한 대우를 요구할 수 있는 모든 국민의 권리로서, 국민의 기본권 중의 기본권인 것이다(헌재 1989.1.25. 88헌가7).
헌법재판소는 평등의 원칙을 '기본권 보장에 관한 우리 헌법의 최고원리'이며 '기본권 중의 기본권'이라고 하고 있다. 따라서 이는 헌법 개정에 의하여서도 폐지할 수 없는 개정금지사항이다(통설).

③ (X) 「법앞에」의 규범적 의미에 관하여는 법적용 평등설(입법자 비구속설)과 법내용 평등설(입법자 구속설)이 대립하고 있다.
헌법재판소는 헌법 제11조 제1항의 법 앞에 평등의 원칙은 "법을 적용함에 있어서 뿐만 아니라 입법을 함에 있어서도 불합리한 차별대우를 하여서는 아니 된다는 것을 뜻한다.
즉 사리에 맞는 합리적인 근거 없이 법을 차별하여 적용하여서는 아니 됨은 물론 그러한 내용의 입법을 하여서도 아니 된다는 것"이라고 판시하였다(헌재 1989.5.24. 89헌가37 등 병합). ⇨ 법 앞에서의 평등은 입법·사법·행정 등 모든 국가권력을 구속하는 것이며, 그것은 법정립(法定立)에 있어서 평등(= 법률의 평등 = 법 내용의 평등)과 법적용에 있어서의 평등의 양자를 의미한다(통설).

④ (X) 평등권이 사법상 법률관계에도 적용되는가에 관해서 통설은 간접적용설에 따라 사인 상호 간의 법률관계에도 평등권의 효력이 미친다고 보고 있다. ⇨ 사법의 일반원칙을 규정한 조항들(민법 제2조, 제103조, 제750조, 제751조)을 통하여 간접 적용된다고 본다.

02. 헌법재판소가 헌법 제21조 제2항에서 금지하는 사전허가·검열에 해당하는 것은 모두 몇 개인가?

㉠ 교과용 도서의 검·인정제
㉡ 정기간행물의 납본제도
㉢ 옥외광고물 설치에 대한 사전허가제
㉣ 형벌규정의 위반으로 인한 표현물의 압수
㉤ 종합유선방송사업의 사전허가제
㉥ 법원의 방영금지가처분
㉦ 영화등급분류보류제
㉧ 외국비디오물의 수입추천제

① 1개 ② 2개
③ 3개 ④ 4개

정답 ②	자유권적 기본권	난이도 상
해설		

② 헌법 제21조 제2항에서 금지하는 사전허가·검열에 해당하는 것은 ㉦, ㉧ 2개이다.

㉦ [사전검열에 해당] 영상물등급위원회에 의한 등급 분류 보류제도는, 영상물등급위원회가 영화의 상영에 앞서 영화를 제출받아 그 심의 및 상영 등급 분류를 하되, 등급 분류를 받지 아니한 영화는 상영이 금지되고 만약 등급 분류를 받지 않은 채 영화를 상영한 경우 과태료, 상영금지명령에 이어 형벌까지 부과할 수 있도록 하며, 등급 분류 보류의 횟수 제한이 없어 실질적으로 영상물등급위원회의 허가를 받지 않는 한 영화를 통한 의사표현이 무한정 금지될 수 있으므로 검열에 해당한다(헌재 2001.8.30. 2000헌가9).

㉧ [사전검열에 해당] 외국비디오물 수입추천제도는 외국비디오물의 수입·배포라는 의사표현행위 전에 표현물을 행정기관의 성격을 가진 영상물등급위원회에 제출토록 하여 표현행위의 허용 여부를 행정기관의 결정에 좌우되게 하고, 이를 준수하지 않는 자들에 대하여 형사처벌 등의 강제조치를 규정하고 있는바, 허가를 받기 위한 표현물의 제출의무, 행정권이 주체가 된 사전심사절차, 허가를 받지 아니한 의사표현의 금지, 심사절차를 관철할 수 있는 강제수단이라는 요소를 모두 갖추고 있으므로, 우리나라 헌법이 절대적으로 금지하고 있는 사전검열에 해당한다(헌재 2005.2.3. 2004헌가8).

03. 범죄피해자의 재판절차진술권에 대한 설명으로 가장 적절하지 않은 것은? (다툼이 있는 경우 헌법재판소 결정에 의함)

① 헌법 제27조 제5항에서 정한 형사피해자의 재판절차진술권은 범죄피해자가 당해 사건의 재판절차에 증인으로 출석하여 자신이 입은 피해의 내용과 사건에 관하여 의견을 진술할 수 있는 권리를 말한다.
② 헌법 제27조 제5항이 정한 법률유보는 기본권으로서의 재판절차진술권을 보장하고 있는 헌법규범의 의미와 내용을 법률로써 구체화하기 위한 것이다.
③ 헌법 제27조 제5항이 정한 법률유보는 법률에 의한 기본권의 제한을 목적으로 하는 자유권적 기본권에 대한 법률유보의 경우와 같이 보아야 한다.
④ 검사가 어느 고소 사건을 당연히 의심을 갖고 조사해야 할 중요한 사항에 대하여 조사를 소홀히 하는 등 잘못 다룬 끝에 불기소 처분하였다면, 이는 검사가 검찰권의 행사에 있어 그 고소인을 차별 대우하여 평등권을 침해하고 또한 재판절차진술권을 침해한 것이다.

정답 ③	청구권적 기본권	난이도 중
해설		

③ (X) 재판절차진술권에 관한 헌법 제27조 제5항이 정한 법률유보는 법률에 의한 기본권의 제한을 목적으로 하는 자유권적 기본권에 대한 법률유보의 경우와는 달리 기본권으로서의 재판절차진술권을 보장하고 있는 헌법규범의 의미와 내용을 법률로써 구체화하기 위한 이른바 '기본권 형성적 법률유보'에 해당한다(헌재 1993.3.11. 92헌마48).

04. 통신의 자유에 대한 설명으로 가장 적절하지 않은 것은?

① 통신의 자유는 자연인뿐만 아니라 법인에게도 인정된다.
② 우편물과 유·무선 전화에 의한 전기통신의 자유는 보장되나, 전자우편(인터넷 통신)의 자유는 아직 보장되지 않는다.
③ 외국인도 통신의 자유의 주체가 될 수 있다.
④ 통신비밀보호법은 국가기관에 의한 통신의 비밀침해행위뿐만 아니라 사인에 의한 통신의 비밀침해행위도 규율한다.

정답 ②	자유권적 기본권	난이도 하
해설		

③ (X) 재판절차진술권에 관한 헌법 제27조 제5항이 정한 법률유보는 법률에 의한 기본권의 제한을 목적으로 하는 자유권적 기본권에 대한 법률유보의 경우와는 달리 기본권으로서의 재판절차진술권을 보장하고 있는 헌법규범의 의미와 내용을 법률로써 구체화하기 위한 이른바 '기본권 형성적 법률유보'에 해당한다(헌재 1993.3.11. 92헌마48).

05. 우리 헌법에 명문으로 규정된 것으로 적절한 것만을 모두 고른 것은?

㉠ 무죄추정의 원칙
㉡ 고문을 받지 아니 할 권리
㉢ 진술거부권
㉣ 자백의 증거능력의 제한
㉤ 변호인의 도움을 받을 권리

① ㉠㉢㉣
② ㉠㉡㉢㉤
③ ㉡㉣㉤
④ ㉠㉡㉢㉣㉤

정답 ④	자유권적 기본권	난이도 하
해설		

④ 모두 헌법에 규정되어 있다(헌법 제12조).

〈다음호에 계속 …〉