

2013 사회적 이슈와 인권  
제8주제 양심적 병역거부와 양심의 자유

2013 사회적 이슈와 인권  
제8주제 양심적 병역거부와 양심의 자유



# 양심적 병역거부의 개념

## 양심적 병역거부란

평화주의 또는 비폭력주의를 추구하는 양심에 따라  
전쟁이나 무력행위에 참가하는 것과 군복무를 반대하여  
병역 일반 또는 징집 병역을 거부(=징집거부 또는 징총거부)  
하는 행위

# 군입대 후 집총거부자 및 입영거부자 현황

구분 (년도)	94	95	96	97	98	99	00	01	02	03	04	05.8
집총거부	233	471	342	436	498	544	656	267	-	3	1	-
입영거부	-	-	-	-	-	-	1	379	825	561	755	390
합계	233	471	342	436	498	544	657	646	825	564	756	390

국가인권위원회 2005. 12. 26.

양심적 병역거부권 및 대체복무제도에 대한 권고 결정

2011. 12. 현재 병역거부 수감자 수 810명(정치적 병역거부자 11명)

- 양심에 따른 병역거부자들과 후원인들의 모임 [withoutwar.org](http://withoutwar.org)

# 양심적 병역거부에서 문제가 되는 인권

## 1. 양심의 자유

**양심에 반하는 행동을 강제 당하지 않을 자유**

**\* 양심에 반하는 행동 - 전쟁참가나 병역 또는 징총**

# 양심적 병역거부에서 문제가 되는 인권

## 2. 양심의 자유의 헌법적 근거

(1) 양심의 개념   ▶ 양심의 주관성과 상대성

(2) 양심과 사상

① ‘사상의 자유가 포함된다’ 는 견해

② ‘사상의 자유는 포함되지 않는다’ 는 견해

(3) 양심의 자유의 내용

① 양심형성의 자유

② 양심표현의 자유

③ 양심실천의 자유

# 양심적 병역거부에서 문제가 되는 인권

## 3. “양심” 에 대한 헌법재판소의 입장

- ① 가치적 · 윤리적 판단
- ② 개인의 인격형성에 대한 관련성
- ③ ‘강력성’ 과 ‘진지성’
- ④ ‘절박성’ 과 ‘구체성’

# 양심의 자유의 제한가능성

## 1. 양심의 자유의 내용에 따른 구분

## 2. 양심의 자유를 제한할 수 있는 실정 헌법적 근거

### ▶ 헌법 제37조 제2항

국민의 모든 자유와 권리는 국가안전보장·질서유지 또는 공공복리를 위하여 필요한 경우에 한하여 법률로써 제한할 수 있으며 ...

### ▶ 헌법 제39조 제1항

모든 국민은 법률이 정하는바에 의하여 국방의무를 진다.

# 양심의 자유에 대한 제한의 정당화

## 1. 병역거부의 금지 및 제재와 적합성원칙

- (1) 병역거부의 전면적 금지
- (2) 병역거부에 대한 형벌부과

## 2. 병역거부자의 인권과 필요성원칙



# 양심의 자유에 대한 제한의 정당화

## 3. 병역거부에서 충돌하는 좁은 의미의 비례성원칙

**‘국가안전보장이라는 공익’ VS ‘양심의 자유’**

- (1) 대체복무의 병역대체가능성
- (2) 대체복무제의 악용가능성
- (3) 병역거부자의 책임과 형벌
- (4) 병역거부자와 병역이행자의 형평성

# 양심의 자유에 대한 제한의 정당화

## 4. 결론과 대안

**연간쿼터제 , 대체복무제(헌법에 규정-독일, 법률에 규정-일본)**

**헌재 2004. 8. 26 2002헌가1 (합헌)**

**헌재 2011. 8. 30 2008헌가22 (합헌)**

**대판 2004. 7. 15 2004도2965**

# 토론

1. 개인의 양심과 공공의 질서(법질서)가 충돌하면 무엇이 우선해야 하는가?
2. 대체복무제를 허용하면 양심적 병역거부자가 증가하는가?
3. 대체복무제를 허용한다면 병역의무기간과 비교하여 어느 정도가 타당한가?