

“방송사업의 소유겸영규제 개선” 발표에 대한 토론편

2016. 3. 18.

윤혜선

(한양대학교 법학전문대학원)

I. 방송법 제8조의 소유겸영규제의 의의와 목적(1)

- 헌법 제21조 제1항 - 언론의 자유 방송의 자유
 - 언론의 자유에 방송의 자유 포함
 - 방송의 자유 = 주관적 자유권 + 다양한 정보와 견해의 교환을 가능하게 함으로써 민주주의의 존립 발전을 위한 기초가 되는 언론의 자유의 실질적 보장에 기여
 - 방송의 자유는 자유로운 의견형성이나 여론형성을 위해 필수적 기능을 행하는 객관적 규범질서로서 제도적 보장의 성격을 가짐
 - 방송의 자유의 보호영역 = 주관적 자유권 영역 + 그 자체만으로는 실현될 수 없고 그 실현과 행사를 위해 실체적 조직적 절차적 형성 및 구체화를 필요로 하는 객관적 규범질서의 영역 존재

I. 방송법 제8조의 소유겸영규제의 의의와 목적(2)

- 헌법 제21조 제3항 - 통신·방송시설 법정주의 (헌재결 2003.12.18, 2002헌바49)
 - 입법자는 자유민주주의를 기본원리로 하는 헌법의 요청에 따라 국민의 다양한 의견을 반영하고 국가권력이나 사회세력으로부터 독립된 방송을 실현할 수 있도록 광범위한 입법형성재량을 갖고 방송체제의 선택을 비롯하여, 방송의 설립 및 운영에 관한 조직적 절차적 규율과 방송운영주체의 지위에 관하여 실체적인 규율을 할 수 있다.
 - 형성법률에 대한 위헌성 판단은 기본권 제한의 한계규정인 헌법 제37조 제2항에 따른 과잉금지 내지 비례의 원칙의 적용을 받는 것이 아니라, 그러한 형성법률이 그 재량의 한계인 자유민주주의 등 헌법상의 기본원리를 지키면서 방송의 자유의 실질적 보장에 기여하는지 여부에 따라 판단된다.
 - 방송매체에 대한 규제 필요성과 정당성을 논의함에 방송사업자의 자유와 권리 뿐만 아니라 수신자(시청자)의 이익과 권리도 고려되어야 한다.

I. 방송법 제8조의 소유겸영규제의 의의와 목적(3)

■ 방송법 - 헌법의 구체화 법

- 제1조(목적) 이 법은 방송의 자유와 독립을 보장하고 방송의 공적 책임을 높임으로써 시청자의 권익보호와 민주적 여론형성 및 국민문화의 향상을 도모하고 방송의 발전과 공공복리의 증진에 이바지함을 목적으로 한다.

- 구조: 제1장 총칙

제2장 방송사업자등 - 제8조(소유제한등)

제3장 소속위원회 등

제4장 한국방송공사

제5장 방송사업의 운영 등

제6장 시청자의 권익보호

제7장 방송발전의 지원

II. 문제해결 접근방식에 대한 문제의식(1)

- 방법론의 문제
- 방송사업 소유겸용규제 합리화의 문제의 본질
: 민주주의 vs. 사적자치(자유시장경제질서의 기초)
- 행정법적 접근: 원리적 접근, 규범최적화명령
: 개별구체적 형량과 전체법질서상 최적상태의 실현을 위해
규범내용을 일부 양보

II. 문제해결 접근방식에 대한 문제의식(2)

- 소유겸영규제 개선문제: 입법형성의 영역
- 입법자의 형성의 자유의 한계: 자유민주주의
→ 정보와 견해의 다양성이 확보될 수 있는가?

형성법률에 대한 위헌성 판단은 기본권 제한의 한계규정인 헌법 제37조 제2항에 따른 과잉금지 내지 비례의 원칙의 적용을 받는 것이 아니라 그러한 **형성법률이 그 재량의 한계인 자유민주주의 등 헌법상의 기본원리를 지키면서 방송의 자유의 실질적 보장에 기여하는지 여부에 따라** 판단된다.

- 규범조화적 해결 요구

소유검영규제 합리화를 위한 방법론 제언

1. “사고의 다양성” 관점에서 접근
2. 융합 & 소통의 관점에서 접근
3. 방송규제를 통해 추구하는 공익 고려
 - 정치적 복지: 자유, 접근권, 다양성, 정보제공, 책임성
 - 문화적 복지: 선택, 정체성, 품질
 - 사회적 복지: 상호교류, 결속
 - 경제적 복지: 경쟁, 발전, 고용, 소비자주의, 혁신
 - 과학기술 혁신

감사합니다.