

2023 세계 여성의날 특별판

'폭행·협박' 박살내고 가자, 동의여부로

70년간의 '강간죄', 범죄 성립의 구성요건으로
여전히 '피해자 저항여부 증명' 요구해

국제 인권 기구 '동의여부'로
강간죄 개정할 것을 지속적으로 권고

2019.1~2019.3 전국성폭력상담소협의회 상담통계

직접적 '폭행·협박' 없이 발생하는 강간

71.4%

성폭력의 실제 모습은
위력으로
속여서,
강요해서,
술과 약물을 이용해서 발생



비동의 강간죄로의 개정은
거스를 수 없는 세계적 흐름



사진: 해영

사진: 강간죄 개정을위한연대회의



강간죄 구성요건
폭행·협박에서
동의여부로

행법 297조 강간죄
폭행·협박을
동의여부로

강간죄 구성요건
폭행·협박에서
동의여부로

강간죄 구성요건
폭행·협박에서
동의여부로

강간죄 구성요건
폭행·협박에서
동의여부로
개정하라

비동의 강간죄 Q&A

'형법 제297조 강간죄' 개정을 둘러싼 왜곡과 오해들,
하나하나 따져보았습니다!

Q1. 저항하지 않고 성관계를 했다는 건, 동의했다는 의미 아닌가요?

가만히 있었다고 동의한 것은 아닙니다.

상대방과의 관계나 상황에 따라 그저 고개를 돌리거나 침묵하거나 다른 일이 있다고 둘러대는 것이 피해자 입장에서는 최선을 다해 거부 의사를 표시한 것일 수도 있습니다. 피해자의 언어적, 비언어적 표현에 주의를 기울이지 않은 상대가 이 의사표시를 무시하는 것입니다.

피해자가 강하게 저항할 수 없는 상황은 많습니다.

위력이 행사되는 상하 관계, 폭력이 지속되었던 친밀한 관계, 경제적으로 의존하고 있는 관계 등 권력관계가 이용될 수 있습니다. 또는 당시 피해자가 벗어나거나 도움받기 어려운 상황이거나, 술이나 약물 복용 후 신체적·정신적으로 무력한 상태일 수 있습니다.

Q2. '비동의 강간죄'는 개인의 사생활에 대해서 국가가 과도하게 개입하는 것 아닌가요?

성폭력은 성적자기결정권을 침해하는 폭력이고, 성적자기결정권은 헌법상 보장되는 인간의 존엄과 행복추구의 권리입니다.

유엔인권이사회는 '강간은 중대하고 체계적이며 널리 퍼진 인권침해이자 범죄이며, 모든 인간은 강간으로부터 자유롭게 살아갈 권리가 있고, 국가는 강간을 방지하고 근절할 책임이 있다'고 강조합니다. (유엔인권이사회, 2021년 강간에 대한 특별보고서)

시민들의 성적 영역에서 기본적인 존엄과 권리의 침해가 일어나면 사회적으로 이를 방지하고 피해자를 보호해야 합니다. 불평등과 폭력을 개인이 알아서 해결해야 한다는 말은 성폭력의 책임이 피해자 개인에게 있다는 말과 다르지 않습니다.

Q3. 동의를 어떻게 판단하나요? 피해자 진술만으로 가해자를 처벌하게 되는 것 아닌가요?

명확하지 않다고 법이 될 수 없는 건 아닙니다. ‘승낙’이나 ‘양해’같은 법적 개념이 이미 존재하고 있습니다. ‘음란’ 등의 문제적이고 추상적인 개념도 법에 존재해 왔지요. 범죄를 판단할 때 피고인이 의도했는지, 결과를 예견했는지, 피해자 의사에 반했는지 등을 이미 따지고 있기 때문에 새로운 판단 영역이 아닙니다. 게다가 대법원에서는 꾸준히 판례를 통해 성폭력 사건에서 피해자의 동의에 대한 판단 기준을 마련해왔습니다.

비동의 강간죄를 도입한 해외 입법 사례 및 가이드라인에서도 피해자 진술만으로 동의를 판단하는 것이 아니라 사건 맥락 등 객관적인 정황에 대한 종합적인 판단을 합니다.

피해자 주장만으로 가해자가 처벌된다는 것은 성폭력 범죄에 대한 대표적인 억측입니다.

Q4. 피고인에게 입증 책임이 과도하게 전가되나요?

지금의 강간죄는 피해자가 얼마나 저항했는지 묻고, 과도하게 증명을 요구하고 있습니다.

강간죄의 구성요건이 상대방의 저항을 불가능하게 하거나 현저히 곤란하게 할 정도에 이르러야 하기 때문입니다. 이는 성폭력 판단을 성적자기결정권이 침해되었는지의 여부가 아니라 피해자의 저항여부에 따라 판단하게 되어 성범죄 처벌의 본질에 맞지 않습니다.

동의를 없었지만 폭행협박이 증거가 되지 않으면 범죄로 인정되지 않아 처벌의 공백이 발생합니다. 수사재판기관이 성폭력 범죄의 본질에 맞는 질문을 하는 것인지 피고인에게만 입증책임을 전가하는 것이 아닙니다.

Q5. 성폭력 유죄율은 이미 높은 것 아닌가요?

재판까지 가는 성폭력 범죄 자체가 적습니다.

2019년 여성가족부 성폭력 안전실태조사에 따르면 성폭력 피해 경험자에게 수사기관의 도움을 받았는지 조사했을 때 전체 1.4%만이 ‘있음’이라고 응답했고, 29.3%가 ‘신고해도 소용이 없을 것 같아서’라고 응답했습니다.

2021년 강간 사건만 보면 경찰단계에서 불송치된 강간 사건은 38%(전체 27%)였고, 범죄 구성이 안 되어 ‘혐의없음’으로 불송치된 사건이 37.5%(전체 15%)로 다수였습니다.

협소한 판단기준으로 인해서 폭행·협박을 증명하기가 어렵기 때문에 혐의가 없다고 수사기관에서 판단했기 때문입니다. (출처: 검찰청 2022 범죄분석)

'강간죄' 개정과 적극적 합의 더 알고 싶어요!

'강간죄' 개정 그리고 가장 확실한 성적 동의의 기준이자 원칙
적극적 합의를 더 알아가고 싶다면?



이상한 나라의 강간죄

제작 '강간죄'개정을위한연대회의

계속되는 이해할 수 없는 성범죄 판결들,
한번쯤 내가 판사라면 이것보단 낫겠다! 생각하셨나요?

게임을 통해 당신이 생각하는 가장 정의로운 판결을
내려주세요!

적극적 합의 아카이브 웹페이지

성폭력 피해자에게만 '얼마나 저항했는지' 묻는 사회에
분노할 때, '적극적 합의' 아카이브 웹페이지에 접속
하세요!

든든한 페미니즘의 언어를 만나고, 적극적 합의에 관한
모든 자료를 둘러볼 수 있는 아카이브에 당신을 초대
합니다!



적극적 합의를 도와줘 카드게임

직장에서, 동아리에서, 썸타는 관계에서 고민 많은 친구가
당신을 찾아와 말합니다.

“그건 동의였을까?”

상대는 어떤 표정으로, 어떤 말을 했을까요? 친구의 이야기
를 듣고, 나의 적극적 합의 노하우를 알려주세요!



LET'S SHATTER ASSUALT THREATS AND GO WITH 'CONSENT'

'WHETHER OR NOT THE VICTIM RESISTED' IS STILL A COMPONENT OF 'CRIME OF RAPE' AFTER 70 YEARS

The International Human Rights organization continuously recommended to amend the crime of rape by adding aspects of 'consent'



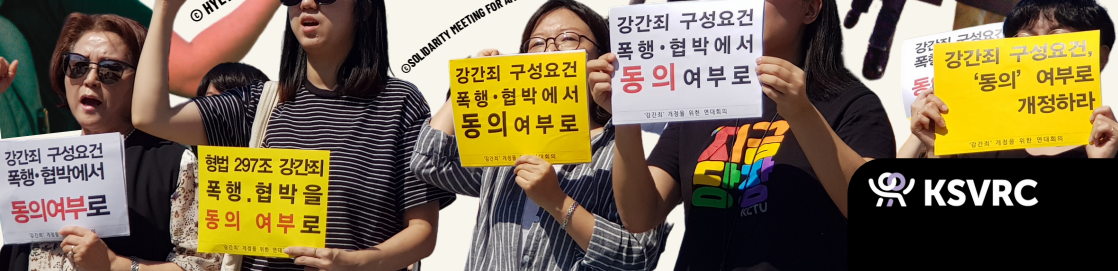
The amendment to the crime of rape without consent is an irreversible global trend

2019.1-2019.3 National Sexual Violence Counseling Center Council's Counseling Statistics

Rapes happen without assault or intimidation

71.4%

In reality, sexual violence is committed using power, deceit, coercion, or alcohol and drugs



RAPE WITHOUT CONSENT QUESTION & ANSWER

Looking into the distortions and misunderstandings surrounding the revision of article 297 of the criminal law - the crime of Rape!

Q1. If you had sex without resisting, doesn't that mean you agreed?

It doesn't mean that there was a consent if one stayed still.

Depending on the relationship with the other party or the situation, simply turning one's head away, being silent, or pretending to have something come up, may be the victim's best effort to express her/his intention to refuse. However, the other party who did not pay attention to the victim's verbal and non-verbal expressions can ignore such expression of intention

There are many situations in which the victim cannot resist strongly.

These include hierarchical relationships in which the power can be used, intimate relationships in which violence has continued, and relationships in which there is an economic dependence. Also, the victim may be in a situation where it is difficult to escape or get help at the time, or may be physically or mentally powerless after taking alcohol or drugs.

Q2. Isn't the crime of rape without consent an excessive intervention by the state in an individual's private life?

Sexual violence is violence that violates the right to sexual self-determination, and the right to sexual self-determination is the right to pursue human dignity and happiness guaranteed by the Constitution.

The UN Human Rights Council emphasizes that rape is a grave, systemic and widespread human rights violation and crime, every human being has the right to be free from rape, and states have a responsibility to prevent and eradicate rape (UN Human Rights Council, 2021)

If a citizen's dignity and basic rights are violated in a sexual context, the society should prevent further violation to protect the victim. Arguing that individuals should resolve inequality and violence by themselves is no different from claiming that the responsibility for sexual violence lies with the individual victim.

Q3. How do you judge consent? Wouldn't the perpetrator be punished only by the victim's statement?

Being unclear doesn't mean it can't be legal. The legal concept of 'consent' or 'asking for permission' already exists. Other problematic and abstract concepts like 'obscenity' and 'molestation' have also been established through precedents and interpretations. The question of whether the accused had an intention, could have foreseen the outcome, or acted against the victim's will is already taken into account when determining a crime, therefore this is not a new area for judgment. Also, the Supreme Court has constantly developed judgment standards for the victims' consent in sexual violence cases through precedents.

In foreign legislative cases and guidelines that introduced the crime of rape without consent, consent is assessed holistically based on objective factors such as the context of the case rather than just the victim's statement.

It is a common misconception about sexual violence that the perpetrator will be punished only based on victim's claims.

Q4. Wouldn't the burden of proof be excessively transferred to the accused?

The current crime of rape asks victims how much they have resisted and demands excessive proof.

This is because an assault and/or intimidation that makes the victim's resistance impossible or significantly difficult is a necessary component of the crime of rape. This is not an appropriate approach for punishing sex crimes since the judgment is made according to the victim's act of resistance before and after the violence and not on whether the victim's right to sexual self-determination was violated. It is not recognized as a crime, and there is a gap in punishment in cases where there was an absence of consent, but it is difficult to prove that there was an assault and/or intimidation. It is not about transferring the burden of proof only to the accused. Rather, the investigation and trial institutions would be asking questions appropriate to the nature of the crime of sexual violence.

Q5. Isn't the conviction rate for sexual violence already high?

There are very few sexual violence crimes that go to trial.

According to the 2019 Sexual Violence Safety Survey by the Ministry of Gender Equality and Family (MOGEF), only 1.4% of those who experienced sexual violence answered 'yes' when they were asked if they received help from the investigation agency, and 29.3% responded 'reporting would have been useless.'

Looking at the rape cases alone in 2021, 38% (27% of total) of rape cases were not sent to the prosecutor's office at the police stage, and 37.5% (15% of total) of cases that were not sent with 'no charges' because they did not constitute a crime.

This is because the investigation agency has decided that there was 'no charge' as it is difficult to prove that there was an assault and intimidation, considering the narrow criteria for judgment

(Source: Prosecutor's Office 2022 Crime Analysis).

FOR MORE INFORMATION



CRIME OF RAPE IN WONDERLAND

Produced by Solidarity Meeting for Amendment of 'Crime of Rape'

With continuing incomprehensible sex crime judgements, have you ever thought "If I was a judge, it would be better than this!"?

Pronounce the most righteous judgment you think through the game!

'AFFIRMATIVE CONSENT' ARCHIVE WEBPAGE

When you get angry at a society that only asks victims of sexual violence "how much you resisted," access the 'Affirmative Consent' archive webpage!

We invite you to the archive, where you can access the language of strong feminism and browse all materials related to "Affirmative Consent".



CARD GAME: HELP 'AFFIRMATIVE CONSENT'

A friend who has worries at work, in a club, or in the beginning of a romantic relationship comes to you and tells you.

"Was that a consent?"

What would have been the other person's facial expression and what did he/she say? Listen to your friend's story and tell about your 'Affirmative Consent' know-how!