

노스캐롤라이나(North Carolina) 주의 양형기준제

전문위원 이천현

<목 차>	
I. 서 론	1. 경죄처벌차트의 구성
1. 양형기준 제정배경	2. 경죄에 대한 형량부과
2. 양형기준제의 개요	IV. 보호관찰(probation)
II. 기초 내용	1. 권한위임
1. 범죄와 처분의 유형	2. 보호관찰 위반에 대한 법원의 조치
2. 양형기준의 일반적 내용	V. 양형(정책자문)위원회
III. 중죄에 대한 양형절차	1. 설치배경
1. 중죄처벌차트의 구성	2. 구성
2. 중죄에 대한 형량부과	3. 임무
3. 중죄와 관련된 추가적인 양형규정	VI. 결 어
4. 석방 후 감독과 관련된 규정	1. Blakely판결과 2005년의 개정
IV. 경죄에 대한 양형절차	2. 평가

I. 서 론

1. 양형기준 제정배경

노스캐롤라이나(North Carolina) 주도 - 다른 주들과 마찬가지로 - 당초에는 전형적인 부정기형제도(indeterminate sentencing)를 채택하고 있었다. 그러나 1970년대 초부터 일부 연 구에서 유사한 사건에 대한 매우 차별적인 양형실무에 대한 비판이 제기되기 시작하였고 또 한 늘어가는 수형 인구와 이로 인하여 증가하는 교정시설 운영비용 및 자원낭비에 대응하기 위하여 1974년에 노스캐롤라이나 의회(North Carolina General Assembly)는 녹스 위원회(Knox Commission)¹⁾를 설치하였다. 1977년 녹스 위원회는 노스캐롤라이나 주의 사법 시스템에 대한 전반적인 검토를 거쳐 부정기형제도와 재량적 가석방제도를 폐지하고 정기형제도(determinate sentencing scheme)의 채택을 권고하였다.²⁾

1) 당시 의원장이었던 Eddie Knox(주 상원의원)의 이름을 따서 녹스위원회(Knox Commission)라고 하였다. 정식 명칭은 “the Commission on Sentencing, Criminal Punishment and Rehabilitation”이다(Resolution of April 13, 1974, Res. 184, 1973 N.C. Sess. Laws, 2d Sess. 920). 1975년에 그 명칭이 교정프로그램위원회(the Commission on Correctional Programs)로 바뀌었다.

2) Louis B. Meyer, “North Carolina’s Fair Sentencing Act: An Ineffective Scarecrow,” *Wake Forest Law Review*, Volume 28, Fall 1993, 537쪽.

또한 일부 조사에서는 형사사법시스템이 사회복귀(rehabilitate)에 실패하고 있음을 보여주면서 소수민족들이 크게 편향된 형량을 받고 있다고 보고하였으며, (특히 약물과 관련하여) “범죄에 대한 엄벌”(tough on crime) 태도가 정기형제도로의 전환을 이끌고 있다고 보고하였다. 처벌의 주요 근본 철학이 사회복귀(rehabilitation)에서 응보(retribution)로 바뀐 것이다.

이에 초안작성과 교정작업을 거쳐 **공정한 양형법(Fair Sentencing Act: FSA)**이 1979년에 채택되고 1981년부터 시행되었다. FSA의 주요한 특징은 일정한 등급의 중죄에 대한 “추정적”(presumptive) 구금형량을 규정한 점이다. FSA의 목적은 판사들에게 영형지침을 제공하고 형량 불균형을 초래하는 사법적 재량권을 제한하기 위한 것이었다. 즉 원칙적으로 판사는 추정적 형량으로부터 벗어날 수 없도록 하였고, 대부분의 중죄에 대하여는 재량적 가석방을 할 수 없도록 하였다.³⁾ 대신에 구금기간에 영향을 미치는 “선행보상제도”(credit for good time and gain time)를 마련하였다. FSA의 시행으로 처음에는 형량에 있어서의 정당하지 않은 인종적 불균형과 복역하여야 할 형량의 변이성의 감소를 가져왔고, 중죄에 대한 징역형 선고의 개연성이 증가하였으며, 중죄에 대한 부과될 형량의 예측가능성의 개선을 가져왔다. 그러나 그러한 개혁의 성과는 1980년대에 차츰 감소하기 시작하였다. FSA가 보호관찰이나 집행유예가 부과되는 형량을 부과하는 사법적 재량권을 통제하지 못하였을 뿐만 아니라 유죄협상에 따른 양형(plea-bargained sentences)을 인정하였기 때문이었다. 이것들은 경죄에 대한 양형과 함께 FSA의 적용범위 밖에 있었던 것이다.

1980년대 중반부터는 노스캐롤라이나 주는 주교도소의 과밀화로 시달리게 되었다(다른 주들도 이와 유사한 상황에 처함). 1975년 1일 평균 주의 교정시설 수용인구는 13,000명이었다. 그런데 1985년에는 수용인구가 35% 증가한 17,500명이었고 1990년에는 19,000명에 이르렀다.⁴⁾ 그리고 노스캐롤라이나 주는 이러한 과밀수용을 잔인하고 유별난 형벌(cruel and unusual punishment)로 판단하는 연방법원의 개입의 위협에 처하게 되었다.⁵⁾ 이에 교정위기 극복을 위하여 1985. 11월에 16명의 위원으로 구성된 교도소특별위원회(Special Committee on Prisons)가 설치되었다. 교도소특별위원회는 체계화된 양형(structured sentencing)에 노력을 기울이는 것이 교정위기 극복을 위한 장기형(long-term) 해결의 핵심 요소라고 보고하고,⁶⁾ 1990. 6. 6일 노스캐롤라이나 양형위원회의 설립을 제안하는 법률안을 의회에 제출하였다. 이것은 수정을 거쳐 1990. 7. 28일 양원을 통과하였고(the Sentencing and Policy

3) North Carolina General Statutes § 15A-1340.4 (1981).

4) 이는 역사적으로 노스캐롤라이나는 경죄와 비폭력적 중죄(재산범죄)에 대하여 다른 주에 비해 징역형의 선고가 높았기 때문이다. 또한 FSA의 출현이 “마약과의 전쟁”과 결부되었고 1983년 시행된 The Safe Roads Act가 상습 음주운전자에 대한 징역형 선고를 의무화하면서 수형자가 크게 증가한 것이다.

5) 1989. 1. 1일 31개 주의 교정당국이 연방법원의 명령에 따라 운영되었고, 27개 주는 연방법원에 의해 설정된 교도소 인구제한을 받고 있었으며, 16개 주는 연방에서 임명된 특별감독관(Special Master)의 감독에 따라 운영되었다. 노스캐롤라이나 주의 교도소 시스템도 이와 유사한 위협에 처할 위기에 있었다.

6) Ronald Wright & Susan Ellis, “A Decade of Sentencing Guidelines: Revisiting the Role of the Legislature, A Progress Report of the North Carolina Sentencing and Policy Advisory Commission,” *Wake Forest Law Review*, Vol. 28, 1993, 436쪽.

Advisory Commission Act of 1990), 결국 노스캐롤라이나주의 양형시스템을 개혁하기 위하여 23인으로 구성된 양형정책자문위원회(Sentencing and Policy Advisory Commission: 이하 ‘양형위원회’로 약함)가 설립되었다. 양형위원회는 1993년에 주의회에 중범죄자와 경범죄자에 대한 추정적 가이드라인(presumptive guideline)을 규정한 양형기준(structured sentencing guideline)을 제출하였고, 의회는 이것을 채택하여 1994. 10. 1일부터 시행에 들어갔다.

1994년부터 시행에 들어간 새로운 양형지침은 다음과 같은 3가지의 주요한 특징을 가지고 있다. 첫째, 심각한 중죄에 대한 구금형의 선고비율 및 실재 복역해야 할 구금기간이 증가되었고, 둘째, 형량부과와 훨씬 더 결합되어 있는 양형체계이며, 셋째, 주교도소 수용능력의 증가는 목적으로 하지 않았다는 점 등이다.⁷⁾

새로운 양형지침에 따른 많은 변화들은 상당한 논쟁을 불러일으켰다. 예를 들어 “재산적 피해”(property injury)보다 “신체 상해”(personal injury)에 우선권을 두고 만들어진 범죄의 순위설정제에 대한 논쟁이 그것이다. 이것은 재산범죄에 대하여 상대적으로 중한 처벌을 해온 역사를 가진 남부 주에서는 특히 논쟁점이 되었다.⁸⁾

한편 중죄 범죄자에 대한 석방기제였던 재량적 가석방(discretionary parole)이 폐지되었다.

2. 양형기준제의 개요

노스캐롤라이나 주의 양형기준(structured sentencing guideline)은 “the Structured Sentencing Act”(SSA: 이하 ‘양형기준제’라 약함)이라 불리우며, 노스캐롤라이나 주법전(NC General Statutes)의 Chapter 15A(Criminal Procedure Act) 가운데 Article 81B(Structured Sentencing of Persons Convicted of Crimes)에 규정되어 있는 것을 지칭하는 것이다.

이 양형기준제는 피고인을 그가 저지른 범죄의 경중(severity) 및 그의 범죄전력의 횡수(extent)와 중대성(gravity)에 기초하여 분류하고 있다. 즉, 중죄의 경우에는 10개의 범죄등급(offense class)과 6개의 범죄전력수준(prior record level)으로, 경죄의 경우에는 3개의 범죄등급과 3개의 범죄전력수준으로 각각 구분하여 양형기준을 설정하고 있다. 이러한 각 범죄등급과 범죄전력수준의 조합에 대해서는 3가지의 형의 범위가 규정되어 있다. 가중 또는 감경사유가 없는 경우 중간형(추정적 범위)이 적용된다. 또한 처분의 종류(disposition)도 지정되어 있다.

판사는 양형위원회가 제정한 양형기준을 의무적(mandatory)으로 적용하여야 한다. 판사는 양형기준표상의 범위 내에서만 재량으로 형을 선고할 수 있을 뿐이다. 선고형량이 양형기준을 벗어날 경우(departure)에는 그 이유를 실시하여야 하고, 양형부당은 상고이유가 된다.

7) Ronald Wright, “Managing Prison Growth in North Carolina Through Structured Sentencing”, National Institute of Justice Program Focus Report, 1998, 5쪽.

8) Ronald Wright & Susan Ellis, op. cit.

II. 기초 내용

1. 범죄와 처분의 유형

가. 범죄유형

범죄는 중죄(felony)와 경죄(misdemeanor)로 구분된다. 중죄는 ① 보통법(common law)상의 중죄, ② 사형으로 처벌되는 범죄, ③ 주 교도소에 구금시켜 처벌되는 범죄, ④ 법률에 중죄로 지칭되는 범죄를 말한다. 이를 제외한 기타 유형은 경죄이다(G.S. § 14-1).

나. 처분의 유형

양형기준에 의한 처분(disposition)의 유형은 적극적 처벌(active punishment), 중간적 처벌(intermediate punishment), 사회내 처벌(community punishment) 3가지 유형이 있다.

(1) 적극적 처벌(active punishment)

범죄자에 대하여 형을 유예하지 않고 징역형을 선고하는 것을 말한다(G.S. § 15A-1340.11(1)). 즉 중범죄자들 및 90일 이상의 선고를 받은 경범죄자를 주 구금시설(state prison system)에 투옥하게 하고, 90일 미만의 선고를 받은 경범죄자들은 county 교도소에 투옥하게 하는 것이다.

(2) 중간적 처벌(intermediate punishment)

중간적 처벌은 범죄자에게 감독조건부 보호관찰(supervised probation)에 처하는 것이다. 보호관찰에는 하나 이상의 특별한 조건이 부과된다. 거주프로그램 참가,⁹⁾ 전자감시가 부과된 가택연금(House arrest with electronic monitoring), 집중보호관찰(intensive probation), 일일 보고센터(day-reporting center) 참가,¹⁰⁾ 약물치료법원프로그램(drug treatment court

9) 거주프로그램(Residential program)이란 범죄자가 특정 기간 동안 시설에서 생활하면서 그 거주시설이나 기타 일정한 곳에서 제공하는 상담, 치료, 사회기능훈련, 직업훈련 등과 같은 활동에 참여하는 것을 말한다(G.S. § 15A-1340.11(8)).

10) 일일보고센터(day-reporting center)란 매일 또는 정기적으로 상담, 치료, 사회기능훈련, 직업훈련 등과 같은 활동에 참여한 내용 등을 보고하는 것을 말한다(G.S. § 15A-1340.11(3)).

program) 참가 등의 조건이 있다(G.S. § 15A-1340.11(6)).

(3) 사회내 처벌(community punishment)

사회내 처벌은 적극적 처벌이나 중간적 처벌과 결부되지 않은 유형의 처벌을 말한다. 기본적인 보호관찰을 말하는 것으로서, 감독조건부이거나 또는 감독이 없을 수도 있다. 법원은 단지 벌금만을 부과할 수도 있다. 사회내 처벌에는 벌금(fines), 피해배상(restitution), 사회봉사(community service), 약물치료(substance abuse treatment) 등이 포함된다(G.S. § 15A-1340.11(2)).

2. 양형기준의 일반적 내용

가. 양형의 목적과 양형정책의 원칙

(1) 양형의 목적

노스캐롤라이나 주의 G.S. § 15A-1340.12는 양형의 목적을 다음과 같이 규정하고 있다. “유죄가 인정된 범죄인에 대한 양형의 주요목적은 범죄자의 책임을 감소시키거나 또는 증가시키는 요소들을 참작하여, 1) 범죄인이 야기한 손해에 상응하는 형벌을 부과하는 것이며, 2) 범죄자를 억제함으로써 공공을 방위하기 위한 것이고, 3) 범죄자가 준법시민으로서 공동사회로의 복귀 및 갱생을 하도록 원조하는 것이며, 4) 범죄행위에 대한 일반적 예방을 도모하기 위한 것이다”.

(2) 양형정책의 원칙

양형위원회에서 권고한 양형정책의 원칙은 다음과 같은 4가지에 기초를 두고 있다.¹¹⁾

- 양형정책의 합리성(rational): 형량은 피해자에 대한 피해의 정도에 의해 평가되는 범죄의 심각성과 범죄자의 범죄전력에 비례하여야 한다.
- 양형정책의 진실성(truthful): 교도소에 복역하는 기간은 실제로 판사에 의해 부과된 형량에 근접하고 일관성이 있어야 한다. 조기 가석방은 폐지되어야 한다.
- 양형정책의 일관성(consistent): 유사한 범죄와 유사한 범죄전력을 가진 범죄자들에 대

11) The North Carolina Sentencing and Policy Advisory Commission, A Citizen's guide to Structured Sentencing, 2007, 1쪽.

하여는 유사한 형량이 부과되어야 한다.

- 양형정책의 자원 우선성(resource priorities): 양형정책은 적절한 교도소와 사회공동체에 기초한 자원에 의해 지원되어야 한다. 교도소는 중범죄자나 재범자들을 위해 우선 사용되어야 하고, 사회공동체에 기초한 프로그램은 범죄전력이 (거의) 없는 경범죄자를 위해 먼저 이용되어야 한다.

나. 적용범위

1994. 10. 1일부터 시행된 양형기준은 같은 날 이후 범해진 - 음주운전(G.S. § 20-138.1)과 마약밀매(G.S. § 130A-25)는 제외한 - 모든 중죄 및 경죄에 적용된다. 그리고 노스캐롤라이나 주법전(General Statutes)의 Chapter 14 가운데 Article 2B에 따라 형량이 정해지는 상습 흉악범죄(violent habitual felon)에 대하여는 적용되지 않는다(G.S. § 15A-1340.10).

다. 처벌차트(punishment chart)

양형기준에 규정된 양형기준표의 모형은 먼저 범죄유형별로 등급을 정한 값을 좌표의 수직축(X축: 범죄등급)으로 하고, 피고인의 과거 범죄 전력수준을 수평축(Y축: 범죄전력수준)으로 하는 도표형태로 되어 있다. 이러한 수평축과 수직축의 교차(X, Y 좌표)에 의하여 얻어진 box에 법관이 선고할 특정한 3가지의 형벌의 범위, 즉 추정적 범위(presumptive range, 중간 범위), 가중된 양형범위(aggravated range), 감경된 양형범위(mitigated range)가 정해져 있다.

이 처벌차트는 중죄처벌차트(felony punishment chart)와 경죄처벌차트(misdemeanor punishment chart)가 있다.

III. 중죄에 대한 양형절차

1. 중죄처벌차트의 구성

차트의 수직축에는 범죄의 심각성(seriousness)을 기준으로 등급 A부터 I까지 10개의 범죄 등급이 있고, 수평축에는 범죄자들의 범죄전력의 횡수(extent)와 중대성(gravity)에 기초하여 I 부터 VI까지 6단계의 범죄전력수준이 있다. 이 수직축과 수평축이 교차하는 box에는 법관이 선고할 특정한 3가지의 형벌의 범위(추정적 범위, 가중된 양형범위, 감경된 양형범위)와

처분의 종류(disposition)가 정해져 있다(<표 1> 참조).

<표 1> 중죄처벌차트(felony punishment chart)

범죄전력수준(prior record level)							
	I 0점	II 1-4점	III 5-8점	IV 9-14점	V 15-18점	VI 19점 이상	
A	사형 또는 가석방 없는 종신형						
B1	A 240-300 192-240 144-192	A 288-360 230-288 173-230	A 336-420 269-336 202-269	A 384-480 370-384 230-307	A 가석방없는 종신형 346-433 260-346	A 가석방없는 종신형 384-480 288-384	형의 종류 가중된 범위 추정적 범위 감경된 범위
B2	A 157-196 125-157 94-125	A 189-237 151-189 114-115	A 220-276 176-220 132-176	A 251-313 201-251 132-176	A 151-188 121-151 90-121	A 168-210 135-168 101-135	
C	A 73-92 58-73 44-58	A 100-125 80-100 60-80	A 116-145 93-116 70-93	A 133-167 107-133 80-107	A 151-188 121-151 90-121	A 146-183 117-146 88-117	
D	A 64-80 51-64 44-58	A 77-95 61-77 46-61	A 103-129 82-103 61-82	A 117-146 94-117 71-94	A 133-167 107-133 80-107	A 146-183 117-1246 88-117	
E	I/A 25-31 20-25 15-20	I/A 29-36 23-29 17-23	A 34-42 27-34 20-27	A 46-58 37-46 28-37	A 53-66 42-53 32-42	A 39-49 31-39 35-47	
F	I/A 16-20 13-16 10-13	I/A 19-24 15-19 11-15	I/A 21-26 17-21 13-17	A 25-31 20-25 15-20	A 34-42 27-34 20-27	A 39-49 31-39 23-31	
G	I/A 13-16 10-13 8-10	I/A 15-19 12-15 9-12	I/A 16-20 13-16 10-13	I/A 20-25 16-20 12-16	A 21-26 17-21 13-17	A 29-36 23-29 17-23	
H	C/I/I 6-8 5-6 4-5	I/A 8-10 6-8 4-6	I/A 10-12 8-10 6-8	I/A 11-14 9-11 7-9	I/A 15-19 12-15 9-12	A 20-25 16-20 12-16	
I	C 6-8 4-6 3-4	C/I 6-8 4-6 3-4	I 6-8 5-6 4-5	I/A 8-10 6-8 4-6	I/A 9-11 7-9 5-7	I/A 10-12 8-10 6-8	

- ※ 1. 단위 및 내용: 개월(months), 최소형량(minimum sentences)의 범위
 2. A: 적극적 처벌(active punishment), I: 중간적 처벌(Intermediate punishment),
 C: 사회내 처벌(community punishment)
 3. 출처: G.S. § 15A-1340.17(c).

2. 중죄에 대한 형량부과

중죄에 대한 양형절차는 다음 <그림 1>과 같은 순서로 진행된다.

<그림 1> 중죄에 대한 양형절차



가. 범죄등급(offense class)의 결정(제1단계)

범죄는 피고인의 범죄행위에 의하여 초래된 피해자에 대한 피해나 피해의 위험성에 따라 등급 A부터 I까지 10개의 범죄등급(A, B1, B2, C, D, E, F, G, H, I)으로 분류된다(중죄처벌 차트의 수직축). 대체로 폭력적이고 공격적인 범죄가 재산범죄나 기타 형태의 범죄에 비하여 더 높은 등급으로 분류된다. 양형위원회에서 공포한 “Felony Classification under the Structured Sentencing Act : Offenses Committed on or after December 1, 2006.”¹²⁾에 중죄가 각 등급별(등급 A부터 I까지)로 분류되어 있다. 범죄등급표에 중죄에 대한 등급이 없는 경우에는 등급 I로 간주된다(G.S. § 15A 1340.17(a)).

중죄의 음모행위(conspiracy)는 특별한 규정이 없는 한 범하고자 음모한 중죄보다 한단계 낮은 등급으로 처벌된다. 예를 들어 등급 G중죄에 해당하는 죄를 음모한 경우에는 등급 H중죄로 처벌된다. 다만 등급 A나 등급 B1중죄를 음모한 경우에는 등급 B2중죄로, 등급 B2중죄를 음모한 경우에는 등급 C중죄로, 등급 I중죄를 음모한 경우에는 등급 1경죄로 처벌된다

12) <http://www.nccourts.org/Courts/CRS/Councils/spac/Documents/appendix-a-felonyclassification12-1-06.pdf>.

(G.S. § 14-2.4). 이것은 중죄의 미수행위(attempt)도 동일하다(G.S. § 14-2.5).

중죄에 대한 교사행위(solicitation)는 특별한 규정이 없는 한 교사한 중죄보다 두단계 낮은 등급으로 처벌된다. 예를 들어 등급 C중죄에 해당하는 죄를 교사한 경우에는 등급 E중죄로 처벌된다. 다만 등급 A중죄나 등급 B1중죄를 교사한 경우에는 등급 C중죄로, 등급 B2중죄를 교사한 경우에는 등급 D중죄로, 등급 H중죄를 교사한 경우에는 등급 1경죄로, 등급 I중죄를 교사한 경우에는 등급 2경죄로 처벌된다(G.S. § 14-2.6). 이것은 중죄에 대한 중범(accessory)도 동일하다(G.S. § 14-7).

나. 범죄전력수준(prior record level)의 결정(제2단계)

(1) 범죄전력점수의 계산

범죄전력점수(prior record points)는 다음과 같은 과거 범죄전력의 범죄등급에 따라 부여된다(G.S. § 15A-1340.14(b)).

<표 2> 범죄전력과 점수

유죄판결을 받은 범죄전력	점수
등급 A 중죄	10 점
등급 B1 중죄	9 점
등급 B2, C, D 중죄	6 점
등급 E, F, G 중죄	4 점
등급 H, I 중죄	2 점
등급 A1, 1 경죄(misdemeanor), 음주운전 경죄, 상업용차량 음주운전 경죄	1 점

과거범죄전력이 등급 2경죄나 등급 3의 경죄인 경우와 NC G.S. 제20장에 규정된 경죄인 교통범죄인 경우(차량에 의한 사망의 경우 제외)에는 점수가 없다(G.S. § 15A-1340.14(b)(5)).

피고인이 동종의 죄로 유죄판결을 받은 적이 있는 경우에는 추가적으로 1점이 더해진다(G.S. § 15A-1340.14(b)(6)). 그리고 또한 현재 재판 중인 범죄를 범할 당시 피고인이 보호관찰 중이거나 석방 후 감독을 받고 있는 상황인 경우, 징역형을 복역하고 있는 상황인 경우, 또는 탈주중인 경우 등에도 추가적으로 1점이 더해진다(G.S. § 15A-1340.14(b)(7)).

따라서 예를 들어, 과거에 등급 H중죄로 2회, 등급 A1경죄로 4회 각 유죄판결을 받은 피고인의 경우 양형점수는 8점 $[(2\text{점}\times 2\text{회})+(1\text{점}\times 4\text{회})]$ 이 된다. 여기에 현재 재판을 받는 범죄를 범할 당시 보호관찰 중인 상황이었으면 1점이 가산되어 총 9점이 된다.

(2) 범죄전력수준의 계산

피고인은 그의 범죄전력의 횟수와 중대성에 기초하여 I 부터 VI까지 6단계의 범죄전력수준(prior record level)으로 분류된다. 과거의 난폭하고 중대한 유죄판결을 받은 중범죄자는 가장 높은 수준으로 배정되고, 반면에 유죄판결을 받은 적이 없는 중범죄자는 낮은 수준으로 배정된다. 양형 점수(point)가 0점인 경우는 I 단계, 2점에서 4점은 II 단계, 5점에서 8점은 III 단계, 9점에서 14점은 IV 단계, 15점에서 18점까지는 V 단계, 19점 이상은 VI 단계에 해당한다(G.S. § 15A-1340.14(c)).

<표 3> 양형점수와 범죄전력수준

범죄전력수준	I	II	III	IV	V	VI
양형점수	0 점	1~4 점	5~8 점	9~14 점	15~18 점	19 점 이상

범죄자는 형사판결이 내려지는 시점에 다음과 같은 과거유죄판결(prior conviction) 경력을 가지고 있어야 한다(G.S. § 15A-1340.11(7)).

- 범죄자가 지방법원(District Court)에서 유죄판결을 받고 항소를 제기하지 않고 항소기간이 만료된 경우
- 항소 중인지 여부에 상관없이 범죄자가 상급법원(Superior Court)에서 유죄판결을 받은 경우
- 범죄자가 미연방법원, 다른 주의 법원, 미연방 군사법원, 기타 county의 법원 등에서 유죄판결을 받은 경우(그 행위가 노스캐롤라이나에서 범죄가 되는지 여부는 불문)

(3) 과거 유죄전력의 입증

범죄전력은 ① 당사들의 동의(stipulation), ② 법원 기록, ③ 형사정보국, 차량국, 법원행정처 등이 가지고 있는 기록 사본, ④ 기타 법원이 믿을만하다고 인정하는 방법으로 입증될 수 있다.

과거 유죄전력이 있다는 사실과 법정에 출두한 범죄자가 과거유죄전력에 나와 있는 범죄자와 동일인이라는 사실은 증거의 우위의 원칙(preponderance of the evidence)에 의해 검사에게 입증책임이 있다. 검사는 범죄자의 모든 과거범죄기록을 획득하고 법원에 제출하기 위한 모든 가능한 노력을 다하여야 한다(G.S. § 15A-1340.14(f)).

다. 가중·감경요소(aggravating and mitigating factors)의 고려(제3단계)

법원은 가중 또는 감경요소에 관한 증거를 고려하여야 한다. 그러나 가중 또는 감경된 범 위 내에서 최소형량을 부과할 것인지 여부는 법원의 재량권 내에 있다.

(1) 입증책임

법원은 범죄행위에 존재하는 가중 또는 감경요소에 관한 증거를 심사하여야 한다. 그러나 추정적 범위를 벗어난 형을 선고할 것인지 여부는 법원의 재량에 속한다. 검사는 가중사유가 존재한다는 사실을 합리적 의심이 없는 정도(beyond a reasonable doubt)로 입증할 책임이 있고, 피고인은 감경사유가 존재한다는 사실을 증거의 우위의 원칙(preponderance of the evidence)에 의해 입증할 책임이 있다(G.S. § 15A-1340.16(a)).

피고인은 가중요소의 존재를 인정(admit)할 수 있고, 그렇게 인정된 요소들은 배심에 의해 인정된 것처럼 취급된다. 그러나 피고인이 가중요소의 존재를 인정하지 않을 경우에는 배심에 의한 가중요소의 인정을 위한 2가지의 절차가 가능하다. 첫째는 중죄재판을 위하여 선출된 배심이 동일한 절차에서 한 개 이상의 가중요소가 존재하는지 여부를 결정할 수 있다. 둘째는 만약 법원이 사법적 이익(the interests of justice)으로 인해 그 가중요소의 존재여부의 결정을 분리된 양형절차에서 할 필요가 있다고 판단할 경우에는, 유죄평결이 내려진 직 후 배심단 앞에서 판사가 양형절차를 진행하여야 한다. 이 경우 심리 이전이면 배심원의 변경이 가능하고, 평결에 참여한 배심단의 재소집이 불가능한 경우 배심단을 다시 선출하여 새로운 배심단이 구성되어야 한다(G.S. § 15A-1340.16(a1)).

피고인이 가중요소의 존재를 인정(admit)하였지만 기본적인 중죄에 대하여는 무죄를 다투는 경우에는, 중죄의 유무죄 판단을 위한 배심이 구성된다. 그 경우 가중요소의 입증에 유일하게 관계가 있는 증거는 중죄 재판에서는 인정되지 않는다(G.S. § 15A-1340.16(a2)). 반대로 피고인이 중죄에 대하여는 유죄를 인정하지만 가중요소의 존재를 다투는 경우에는, 가중요소가 존재하는지 여부를 결정하기 위하여 배심이 구성된다(G.S. § 15A-1340.16(a3)).

배심이 가중요소의 존재를 인정하거나¹³⁾ 또는 판사가 감경요소의 존재를 인정하는 경우, 판사는 추정적 범위(presumptive range)를 이탈할 수 있다. 법원이 가중요소가 존재하고 이 가중요소가 존재하는 감경요소를 능가한다고 판단할 경우 가중된 범위로 형을 부과할 수 있다. 반대로 감경요소가 있고 법원이 이 감경요소가 존재하는 가중요소를 능가한다고 판단할 경우 감경된 범위로 형을 부과할 수 있다(G.S. § 15A-1340.16(b)). 이것은 법원의 재량사항이

13) 다만 - 1가지 예외로서 - “피고인이 성인으로서 범했다면 범죄등급 A, B1, B2, C, D 또는 E 중죄가 되었을 범죄에 해당하는 비행으로 이전에 재판을 받은 경우”(G.S. § 15A-1340.16(d)(18a))에는 법원이 그 가중요소의 존재를 인정할 수 있다(G.S. § 15A-1340.16(b)).

다(G.S. § 15A-1340.16(c)).

배심이 가중 또는 감경요소를 인정하고 법원이 이를 양형결정에 고려한 경우 이들 발견을 판결문에 명시하여야 한다(G.S. § 15A-1340.16(c)).

(2) 형의 가중사유

형의 가중요소는 총 22개가 규정되어 있다.

범죄 구성요건을 입증하는데 필요한 증거는 가중하는 요소를 입증하기 위하여 사용되어서는 않된다. 추가된 형(enhanced)의 성립에 필요한 증거도 가중하는 요소를 입증하기 위하여 사용되어서는 않된다. 판사는 피고인이 배심재판을 받을 권리를 행사하는 사실을 가중요소로 인정하여서는 않된다(G.S. § 15A-1340.16(d)).

【형의 가중사유: G.S. § 15A-1340.16(d)】

- (1) 피고인이 다른 사람을 범죄의 수행에 참여시키거나 주도적 지위에 있거나 다른 참가자를 지배하는 위치에 있는 경우
- (2) 피고인이 범죄를 수행함에 있어서 2인 이상의 다른 사람과 합세를 하였는데 공모죄로 기소되지 않은 경우
- (2a) 갯단원에 의해 범해지는 범죄를 촉진, 조장, 원조하기 위한 특정한 의도로 갯단(criminal street gang)을 위하여 범죄를 범하였는데 공모죄로 기소되지 않은 경우
- (3) 범죄가 적법한 체포를 회피하거나 저지할 목적으로 또는 구금상태로부터의 탈출을 초래할 목적으로 저질러진 경우
- (4) 피고인이 범죄를 저지르도록 고용되거나 보수를 받은 경우
- (5) 범죄가 정부기능의 적법한 행사나 법의 집행을 붕괴시키거나 저지하기 위하여 저질러진 경우
- (6) 범죄가 현직 또는 전직 법집행관, 교정당국의 피용인, 간수, 소방수, 구급의료기술자, 구급차 간호인, 대법관이나 판사, 법원사무관등, 치안판사, 검사, 배심원, 피고인에 불리한 증인 등에 대하여 그들이 공적 의무를 수행하는 중에 또는 그들이 공적 의무를 이행하였음을 이유로 저질러진 경우
- (7) 범죄가 특별히 가증스럽거나, 극악무도하거나, 잔인한 경우
- (8) 피고인이 고의로 무기나 2인 이상의 생명에 위협을 초래할 수 있는 기구를 사용하여 2인 이상의 생명의 위협을 초래한 경우
- (9) 피고인이 범행시에 공직에 있었고 범행이 공직의 수행과 관련이 있었던 경우
- (10) 피고인이 범행시에 치명적인 무기로 무장하였거나 치명적인 무기를 사용한 경우
- (11) 피해자가 매우 어리거나, 매우 고령인 경우 또는 정신적 육체적으로 허약하거나 장애가 있는 경우

- (12) 피고인이 다른 죄로 기소되어 보석 중에 범죄를 저지른 경우
- (13) 피고인이 범죄의 수행에 16세 이하의 사람을 끌어들인 경우
- (14) 범죄가 재산적 가치가 매우 큰 물건의 탈취 또는 그 기도와 관련되어 있거나 매우 큰 재산적 손실을 가져오는 피해와 관련된 경우 또는 이례적으로 많은 양의 밀수품과 관련되어 있는 경우
- (15) 피고인이 신탁 또는 신뢰관계에 있는 지위를 이용하여 범죄를 저지른 경우
- (16) 범죄가 미성년자에게 금지된 물건의 판매 또는 전달과 관련된 경우
- (16a) 약물제조범죄로서 18세 이하의 사람이 약물 등에 노출되어 위험에 처해진 경우
- (17) 범죄가 피해자에 대하여 그의 인종, 피부색, 종교, 국적, 출신국 등의 이유로 저질러진 경우
- (18) 피고인이 그의 가족을 부양하지 않는 경우
- (18a) 피고인이 성인으로서 범했다면 범죄등급 A, B1, B2, C, D 또는 E 중죄가 되었을 범죄에 해당하는 비행으로 이전에 재판을 받은 경우
- (19) 피해자에게 가해진 중상해가 영구적인 후유장해를 남기는 경우
- (20) 양형의 목적과 합리적 관련이 있는 그 밖의 다른 가중사유

(3) 형의 감경사유

형의 감경요소는 총 21개가 규정되어 있다.

【형의 감경사유: G.S. § 15A-1340.16(2)】

- (1) 피고인이 비록 정당방위를 구성하기에는 부족하지만 비난가능성을 상당히 감소시키는 강박, 강요, 위협, 강제하에서 범죄를 저지른 경우
- (2) 피고인이 수동적인 참여자이거나 범죄의 수행에 소극적인 역할만 한 경우
- (3) 피고인이 비록 정당방위를 구성하기에는 부족하지만 비난가능성을 상당히 감소시키는 정신적, 신체적 조건으로 고통을 받고 있는 경우
- (4) 범죄의 수행시에 피고인의 나이, 미숙성, 제한된 정신능력 때문에 그 범죄에 대한 피고인의 비난가능성이 상당히 감소되는 경우
- (5) 피고인이 피해자에 대하여 실질적인 또는 완전한 원상회복을 하여 준 경우
- (6) 피해자가 16세 이상으로서 피고인의 행동에 자발적으로 참여를 하거나 그에 동의를 한 경우
- (7) 피고인이 다른 중죄인의 체포에 도움을 주었거나 다른 중죄사건에서 검찰추를 위하여 성실하게 증언한 경우
- (8) 피고인이 강한 흥분상태에서 행동한 경우 또는 피고인과 피해자와의 관계가 정상을 참작할 만한 여지가 있는 경우
- (9) 피고인이 그의 행위가 심각한 신체적 상해나 공포를 초래하거나 초래할 위험이 있음을 합

- 리적으로 예견할 수 없었던 경우, 또는 그러한 결과를 피하기 위하여 주의를 한 경우
- (10) 피고인이 그의 행위가 합법적이라고 합리적으로 믿은 경우
 - (11) 체포되기 전에 또는 형사절차의 초기단계에 피고인이 범집행관에게 그 범죄와 관련하여 자발적으로 잘못을 인정한 경우
 - (12) 피고인이 성격이 좋은 사람이었거나 그가 살고 있는 지역사회에서 평판이 좋았던 경우
 - (13) 피고인이 미성년자이고 믿을 만한 감독이 가능한 경우
 - (14) 피고인이 미합중국 군대를 명예롭게 제대한 경우
 - (15) 피고인이 그의 범죄행위에 대한 책임을 받아들인 경우
 - (16) 피고인이 체포된 뒤 재판전에 마약이나 알콜중독 치료 프로그램에 참가하여 현재 교육을 받고 있거나 성공적으로 마친 경우
 - (17) 피고인이 그의 가족을 부양하는 경우
 - (18) 피고인이 지역사회에서 후원제도를 가지고 있는 경우
 - (19) 피고인이 분명한 고용경력을 가지고 있거나 현재 유급으로 고용되어 있는 경우
 - (20) 피고인의 치료예후가 좋거나 효과적인 치료계획이 가능한 경우
 - (21) 양형의 목적과 합리적 관련이 있는 그 밖의 다른 감경사유

라. 형량 범위내에서 최소형량(minimum sentence)의 선택(제4단계)

(1) 최소형량범위

각 범죄의 등급과 범죄전력수준의 조합에 의해 얻어진 box에는 법관이 선고할 특정한 3가지의 최소양형범위가 규정되어 있다. 즉 추정적 최소형량 범위, 가중된 최소형량 범위, 감경된 최소형량 범위가 규정되어 있다. 중죄처벌차트는 단지 최소형량(minimum sentence)만을 기술하고 있다(G.S. § 15A-1340.17(c)). 다시 말해서 양형범위는 범죄자가 석방 적격자가 되기 전에 복역하여야 할 최소한의 기간을 나타내는 것이다. 판사는 이들 3개의 범위로부터 범죄자가 복역하여야 할 개월(months)로 정해지는 최소한의 기간 즉 최소형을 선택한다.

① 추정적 범위(presumptive range, 중간범위)

판사는 가중 또는 감경사유를 발견하지 못하는 한, 3개의 양형범위 가운데 추정적 범위(presumptive range)에서 최소형량을 선택하여야 한다. 따라서 “추정적 범위”가 “기본적인”(basic) 양형범위인 것이다. 추정적 범위는 범죄의 등급과 범죄전력수준의 각 조합인 중죄처벌차트의 중간범위(middle range)이다.

② 가중된 범위(aggravated range)

법원은 가중요소가 존재하고 그것이 존재하는 어떠한 감경요소를 충분히 능가한다고 인정

되는 경우에는 가중된 형량범위 내에서 최소형량을 선택할 수 있다. 가중된 범위는 범죄의 등급과 범죄전력수준의 각 조합인 중죄처벌차트의 상위범위(upper range)이다.

③ 감경된 범위(mitigated range)

법원은 감경요소가 존재하고 그것이 존재하는 어떠한 가중요소를 충분히 능가한다고 인정되는 경우에는 감경된 형량범위 내에서 최소형량을 선택할 수 있다. 감경된 범위는 범죄의 등급과 범죄전력수준의 각 조합인 중죄처벌차트의 하위범위(lower range)이다.

예를 들어, 범죄전력수준 II에 해당하는 등급 F중죄로 유죄판결을 받은 피고인에게는 15~19개월의 추정적 범위, 19~24개월의 가중된 범위, 또는 11~15개월의 감경된 범위 3가지의 형량범위가 있다. 법원이 가중 또는 감경요소를 발견하지 못한 경우에는 15, 16, 17, 18, 또는 19개월의 최소형량을 부과할 수 있다.

(2) 법정형의 가중(enhancement)

법정형의 가중규정은 - 가중된 양형범위(aggravated range)에 의한 양형과 구분되는 것으로 - 새로이 범죄를 규정하는 것이 아니라 범죄가 일정한 상황 하에서 저질러진 경우에는 추가된 형을 부과하는 것이다.

① 피고인이 등급 A, B1, B2, C, D, E 중죄로 유죄인정이 되고, 중죄 범행시에 총기를 사용하는 등의 경우에는 60개월 까지 가중된 형을 부과하고(G.S. § 15A-1340.16A(c)), ② 피해자가 13세 이하이고 다른 감경요소들이 없이 등급 B1중죄로 두 번째 또는 이에 상응하는 유죄판결을 받은 경우에는 가석방 없는 종신형을 부과하며(G.S. § 15A-1340.16B(a)), ③ 중죄 범행시에 방탄조끼를 입거나 소지하고 있었던 중범죄자의 경우에는 한 등급 높은 중죄로 처벌하고(G.S. § 15A-1340.16C(a)), ④ 피고인이 각성제 제조로 유죄인정이 되고 그 범행이 법 집행공무원 등 및 응급의료서비스 종사자 및 소방관에게 중대한 상해를 야기한 경우에는 24개월 까지 가중된 형을 부과한다(G.S. § 15A-1340.16D(a)).

이 경우 피고인이 유죄인정이나 동의를 하지 않은 경우 검사는 합리적 의심이 없는 정도로 입증하여야 한다(G.S. §§ 15A-1340.16A(e), 15A-1340.16B(e), 15A-1340.16C(d), 15A-1340.16D(c)).

예를 들어, 범죄전력수준 II에 해당하는 등급 C중죄로 유죄판결을 받은 피고인에 대해 법원이 80~100개월의 추정적 범위내에서 당해 범죄에 대하여 96개월의 최소형량을 선택한 경우를 생각해 보자. 배심이 동 피고인이 범행 당시에 총기를 사용한 사실(범죄구성요건요소가 아님)을 인정한 경우, 법원은 60개월의 최소형량을 추가적으로 부가하여야 한다.

결국 총 최소형량은 156개월이 된다(등급 C중죄에 대하여 96개월 + 총기사용에 의한 가중으로 60개월).

<표 4> 최소형 및 최고형 관계표

1. 범죄등급 B1에서 E 중죄까지

15-27	16-29	17-30	18-31	19-32	20-33	21-35	22-36	23-37	24-38
25-39	26-41	27-42	28-43	29-44	30-45	31-47	32-48	33-49	34-50
35-51	36-53	37-54	38-55	39-56	40-57	41-59	42-60	43-61	44-62
45-63	46-65	47-66	48-67	49-68	50-69	51-71	52-72	53-73	54-74
55-75	56-77	57-78	58-79	59-80	60-81	61-83	62-84	63-85	64-86
65-87	66-89	67-90	68-91	69-92	70-93	71-95	72-96	73-97	74-98
75-99	76-101	77-102	78-103	79-104	80-105	81-107	82-108	83-109	84-110
85-111	86-113	87-114	88-115	89-116	90-117	91-119	92-120	93-121	94-122
95-123	96-125	97-126	98-127	99-128	100-129	101-131	102-132	103-133	104-134
105-135	106-137	107-138	108-139	109-140	110-141	111-143	112-144	113-145	114-146
115-147	116-149	117-150	118-151	119-152	120-153	121-155	122-156	123-157	124-158
125-159	126-161	127-162	128-163	129-164	130-165	131-167	132-168	133-169	134-170
135-171	136-173	137-174	138-175	139-176	140-177	141-179	142-180	143-181	144-182
145-183	146-185	147-186	148-187	149-188	150-189	151-191	152-192	153-193	154-194
155-195	156-197	157-198	158-199	159-200	160-201	161-203	162-204	163-205	164-206
165-207	166-209	167-210	168-211	169-212	170-213	171-215	172-216	173-217	174-218
175-219	176-221	177-222	178-223	179-224	180-225	181-227	182-228	183-229	184-230
185-231	186-233	187-234	188-235	189-236	190-237	191-239	192-240	193-241	194-242
195-243	196-245	197-246	198-247	199-248	200-249	201-251	202-252	203-253	204-254
205-255	206-257	207-258	208-259	209-260	210-261	211-263	212-264	213-265	214-266
215-267	216-269	217-270	218-271	219-272	220-273	221-275	222-276	223-277	224-278
225-279	226-281	227-282	228-283	229-284	230-285	231-287	232-288	233-289	234-290
235-291	236-293	237-294	238-295	239-296	240-297	241-299	242-300	243-301	244-302
245-303	246-305	247-306	248-307	249-308	250-309	251-311	252-312	253-313	254-314
255-315	256-317	257-318	258-319	259-320	260-321	261-323	262-324	263-325	264-326
265-327	266-329	267-330	268-331	269-332	270-333	271-335	272-336	273-337	274-338
275-339	276-341	277-342	278-343	279-344	280-345	281-347	282-348	283-349	284-350
285-351	286-353	287-354	288-355	289-356	290-357	291-359	292-360	293-361	294-362
295-363	296-365	297-366	298-367	299-368	300-369	301-371	302-372	303-373	304-374
305-375	306-377	307-378	308-379	309-380	310-381	311-383	312-384	313-385	314-386
315-387	316-389	317-390	318-391	319-392	320-393	321-395	322-396	323-397	324-398
325-399	326-401	327-402	328-403	329-404	330-405	331-407	332-408	333-409	334-410
335-411	336-413	337-414	338-415	339-416					

2. 범죄등급 F에서 I 중죄까지

3-4	4-5	5-6	6-8	7-9	8-10	9-11	10-12	11-14	12-15
13-16	14-17	15-18	16-20	17-21	18-22	19-23	20-24	21-26	22-27
23-28	24-29	25-30	26-32	27-33	28-34	29-35	30-36	31-38	32-39
33-40	34-41	35-42	36-44	37-45	38-46	39-47	40-48	41-50	42-51
43-52	44-53	45-54	46-56	47-57	48-58	49-59			

※ 1. 단위: 개월(months)

2. 출처: G.S. § 15A-1340.17(c).

마. 최고형량(maximum sentence)의 선택(제5단계)

법원이 일단 최소형을 선택하고 나면 최고형은 - 위의 <표 4>에 나타난 - 규정(§ 15A-1340.17(d), (e))에 의하여 자동적으로 결정된다. 예를 들어 범죄전력수준 II에 해당하는 등급 D중죄로 유죄판결을 받은 피고인에 대해 법원이 61~77개월의 추정적 범위내에서 당해 범죄에 대하여 72개월의 최소형량을 선택한 경우, 최고형량은 자동적으로 96개월이 된다.

실형이 선고되면 피고인은 최소한 최소형의 전부를 복역하여야 하고 최대로 최고형까지 복역할 수도 있다.

범죄등급 B1에서 E 중죄까지에 해당하는 경우 최소형이 340개월 이상인 경우에는 - <표 4>의 최소형 및 최고형 관계표에 의하면 최고형의 최고는 339이기 때문에 - 특별한 규정이 없는 한 이에 상응한 최대한의 형량은 최소한의 형량에 20%에 해당하는 기간과 9개월을 합산한 기간이 된다(G.S. § 15A-1340.17(e1)). 예를 들어 최소기간이 340개월이면 417개월 $[(340 \times 20/100) + 9]$ 이 된다.

바. 처분(sentence disposition)의 결정(제6단계)

처분(sentence disposition)의 유형은 범죄의 등급과 범죄전력수준의 각 조합인 중죄처벌차트에 표시되어 있다. 그 유형은 적극적 처벌(active punishment), 중간적 처벌(intermediate punishment), 사회내 처벌(community punishment) 3가지 유형이 있다. 중죄처벌차트에서 각각 'A', 'I', 'C'로 표시되어 있다.

판사는 범죄 등급 A에서 D 중죄까지는 범죄전력수준과 관계없이 적극적 처벌을 하여야 한다. 또한 범죄 등급 E중죄의 경우에는 범죄전력수준 III단계에서 VI단계까지, 범죄 등급 F중죄의 경우에는 범죄전력수준 IV단계에서 VI단계까지, 범죄 등급 G중죄의 경우에는 범죄전력수준 V단계와 VI단계에서, 범죄 등급 H중죄의 경우에는 범죄전력수준 VI단계에서 적극적 처벌을 하여야 한다. 그 밖의 경우 즉 낮은 등급에 속하는 중죄행위로 유죄가 인정되고 범죄전력수준이 낮은 단계의 경우에는 중간적 처벌 또는 사회내 처벌을 과하여야 한다(<표 1> 참조).

범죄등급과 범죄전력 수준의 몇몇 조합에 대하여는 2가지 처분이 가능하다. 이러한 조합들(도표에서 /로 표시된)에 대하여는 법원은 각각의 처분 중 어느 하나를 부과할 재량을 가지고 있다(G.S. § 15A-1340.13(f)).

일정한 경우에 법원은 적극적 처벌만 규정되어 있는 경우에도 중간적 처벌을 부과할 수 있다. 법원이 ① 통상의 경우에 존재하는 감경사유보다 훨씬 더 중대한 감경사유를 발견하고, ② 그 감경사유가 실질적으로 가중사유중의 어떤 것도 압도할 정도이고, ③ 실형을 부과

하는 것이 명백한 부정의가 되는 경우이다(G.S. § 15A-1340.13(g), (h)).

벌금(a fine)은 어떠한 처분과도 결합하여 부과할 수 있다. 특별한 규정이 없는 한 벌금액은 법원의 재량에 속한다. 사회내 처벌이 규정된 경우에는 벌금만을 부과할 수 있다. 또한 피고인이 개인이 아닌 경우에도 벌금형만을 부과할 수 있다(G.S. § 15A-1340.17(b)).

(1) 적극적 처벌(active punishment)의 부과

① 복역하여야 할 형기

적극적 처벌을 선고받은 범죄자는 부과된 최소형량(minimum sentence)은 모두 복역하여야 한다. 그러나 최고형량(maximum sentence)은 교정국이나 지역구금시설에 의해 범죄자에게 부여된 선행보상시간 만큼 감축될 수 있다(G.S. § 15A-1340.13(d)). 가석방(parole)은 폐지되었다.

② 선행보상

교정국장은 선행보상시간(awarding of earned time)의 확보와 박탈에 관한 판단이나 조건 등을 특정하는 규칙을 채택할 책임을 지고 있다. 어떠한 경우에도 복역하여야 할 최소형의 이하로 보상될 수는 없다(G.S. § 148-13(a1)).

③ 경합범 처리(G.S. § 15A-1340.15)

경합범의 경우 법원은 재량으로 동시형량(concurrent sentences), 연속형량(consecutive sentences), 또는 병합범죄(consolidate offenses)로 처리할 수 있다.

첫째, 어떤 범죄자가 수개의 죄로 유죄판결을 받은 경우 법원은 각각의 범죄에 대하여 형량을 부과하고 이를 동시에(concurrently) 집행하도록 할 수 있다. 가장 장기인 최소형 및 최고형이 복역기간이 된다. 법원이 특별히 결정하지 않은 경우에는 모든 징역형의 부과는 다른 징역형과 동시에 집행된다. 예를 들어 과거범죄전력 II에 해당하는 범죄자가 등급 D중죄와 등급 E중죄로 유죄판결을 받은 경우, 법원이 동시에 그 형량을 집행하고자 한다면 각각의 범죄에 대하여 분리된 판결을 한다. 예컨대 법원은 등급 D중죄에 대하여는 그 추정적 범위로부터 최소 77개월 최대 102개월을, 등급 E중죄에 대하여는 그 추정적 범위로부터 최소 29개월 최대 44개월을 부과할 수 있다. 이 경우 범죄자는 최소형 77개월 최고형 102개월을 복역하게 된다.

둘째, 어떤 범죄자가 수개의 죄로 유죄판결을 받은 경우 법원은 각각의 범죄에 대하여 형량을 부과하고 이를 연이어(consecutively) 집행하도록 할 수 있다. 최소형량의 양은 법원의 판결에 의해 부과된 모든 최소형량의 합계가 된다. 반대로 최고형량의 양은 법원의 판결에

의해 부과된 모든 최고형량의 합계가 되고, 등급 B1, B2, C, D, 또는 E 중죄로 부과된 형량에 대하여는 그 합계에서 9개월 감한 것이 최고형이 된다(G.S. § 15A-1368(a)(5)). 예를 들어 과거범죄전력 II에 해당하는 범죄자가 등급 D중죄와 등급 E중죄로 유죄판결을 받은 경우, 법원이 연속적으로 그 형량을 집행하고자 한다면 각각의 범죄에 대하여 분리된 판결을 한다. 예컨대 법원은 등급 D중죄에 대하여는 그 추정적 범위로부터 최소 77개월(최대 102개월)을, 등급 E중죄에 대하여는 그 추정적 범위로부터 최소 29개월(최대 44개월)을 부과할 수 있다. 이 경우 범죄자는 복역하여야 할 총 최소형은 106개월(2개의 최소형의 합계)이고 최고형은 137개월(2개의 최고형기의 합계에서 9개월을 뺀 값)이 된다.

셋째, 어떤 범죄자가 수개의 죄로 유죄판결을 받은 경우 법원은 판결을 위하여 각각의 범죄를 병합하여 그 병합범죄(consolidate offenses)에 대하여 하나의 판결을 할 수 있다. 이 경우에는 가장 중한 범죄에 정한 처분(sentence disposition)과 최소형으로 한다. 예를 들어 과거범죄전력 II에 해당하는 범죄자가 등급 D중죄와 등급 E중죄로 유죄판결을 받은 경우, 법원이 병합하여 판결을 하고자 한다면 가장 중한 범죄인 등급 D중죄에 해당하는 처분과 형량 범위가 부과되어야 할 형량이다. 예컨대 법원이 추정적 범위에서 양형을 하는 경우, 법원이 부과할 수 있는 형량은 최소형은 77개월 최고형은 102개월이다.

④ 석방 후 감독(post-release supervision)

등급 B1, B2, C, D, 또는 E 중죄로 유죄판결을 받은 범죄자는 최고형 만료 9개월 전에 석방된다. 선행보상시간(earned time credits)이 있는 경우도 마찬가지이다. 이 모든 경우에는 석방 후 감독(post-release supervision)에 처해진다. 석방 후 감독의 조건을 위반한 경우에는 최고형기까지 다시 구금된다(G.S. §§ 15A-1368 내지 15A-1368.6).

예를 들어 과거범죄전력 I에 해당하는 범죄자가 등급 E중죄로 유죄판결을 받고 최소형 20개월과 최고형 33개월을 부과받은 경우, 범죄자가 모든 가능한 선행보상기간(4개월 또는 최소형의 20%)을 부여받았다면 최고형 33개월에서 13개월(9+4)을 뺀 20개월 복역 후 석방된다. 13개월은 석방후 감독을 받게 된다.

⑤ 마약밀매에 대한 최소 및 최고형기

범죄자가 공범자, 방조범, 공모자, 정범 등의 신원확인, 체포 또는 유죄입증에 실질적 기여를 하지 않은 경우 등에는, 마약밀매로 유죄판결을 받은 범죄자에게는 과거범죄전력에도 불구하고 다음과 같은 형량이 부과된다.

- 등급 C 마약밀매: 최소 225개월, 최대 279개월
- 등급 D 마약밀매: 최소 175개월, 최대 219개월

- 등급 E 마약밀매: 최소 90개월, 최대 117개월
- 등급 F 마약밀매: 최소 70개월, 최대 84개월
- 등급 G 마약밀매: 최소 35개월, 최대 42개월
- 등급 H 마약밀매: 최소 25개월, 최대 30개월

법원이 “실질적 기여”(substantial assistance)를 한 것으로 인정하는 경우에는, 법원의 재량으로 더 낮은 최소형과 이에 상응하는 최고형을 부과하거나 형량을 유예할 수 있다(G.S. § 10-95(h)).

예를 들어 어떤 범죄자가 코카인 50g 판매로 유죄판결을 받은 경우(등급 G중죄), 이 범죄는 G.S. § 90-95(h)에 따라 - 중죄처벌차드나 과거범죄전력과 관계없이 - 마약밀매가 되어 최소형은 35개월 최고형은 42개월이 된다. 그러나 만약 법원이 공범체포에 ‘실질적 기여’를 한 것으로 인정한다면, 법원은 그 형량의 집행을 유예할 수도 있고 더 낮은 최소형 및 최고형을 부과할 수도 있다(예컨대 최소형 12개월에 최고형 15개월).

(2) 중간적 처벌(intermediate punishment)의 부과

법원이 중간적 처벌을 부과하는 경우에는 최소형 및 최고형의 집행을 유예하고, 감독조건부 보호관찰을 부과하여야 한다.

법원이 보호관찰 기간의 축소 또는 연장을 위한 특별한 사정을 발견하지 못하는 한 최소 18개월 이상 최대 36개월 이하의 범위 내에서 단일의 보호관찰기간을 부과하여야 한다. 그러나 어떠한 경우에도 5년을 초과하는 보호관찰을 부과할 수 없다. 법원은 피고인의 동의를 얻어 피고인의 피해배상(restitution) 기간의 이행을 목적으로 또는 보호관찰 조건으로서 부과된 의료적 또는 심리적 치료를 계속하기 위한 목적으로 최대 3년까지 보호관찰기간을 연장할 수 있다(G.S. §§ 15A-1342, 15A-1343.2(d)).

(3) 사회내 처벌(community punishment)의 부과

법원이 보호관찰 기간의 축소 또는 연장을 위한 특별한 사정을 발견하지 못하거나 또는 법원이 보호관찰이 필요없다는 사실을 발견하지 못하는 한 최소 12개월 이상 최대 30개월 이하의 범위 내에서 단일의 보호관찰기간을 부과하여야 한다. 그러나 어떠한 경우에도 5년을 초과하는 보호관찰을 부과할 수 없다.

법원은 피고인의 동의를 얻어 피고인의 피해배상(restitution) 기간의 이행을 목적으로 또는 보호관찰 조건으로서 부과된 의료적 또는 심리적 치료를 계속하기 위한 목적으로 최대 3

년까지 보호관찰기간을 연장할 수 있다(G.S. §§ 15A-1342, 15A-1343.2(d)).

3. 중죄와 관련된 추가적인 양형규정

가. 가석방 없는 종신형

등급 A중죄에 대하여는 사형 또는 가석방 없는 종신형이 부과된다. 상습흉악범죄인(등급 A, B1, B2, C, D, E 중죄로 3번 유죄판결을 받은 자)으로서 유죄판결을 받은 자에게는 가석방 없는 종신형이 부과된다(G.S. §§ 14-7.7 내지 14-7.12).

그리고 등급 B1중죄로 유죄판결을 받은 범죄자의 ① 피해자가 범행당시 13세 이하이고 ② 범죄자가 한 개 이상의 등급 B1중죄 과거범죄전력을 가지고 있는 경우에도 가석방 없는 종신형이 부과된다. 법원이 감경요소를 발견한 경우에는 중죄처벌차트에 의해 처벌된다(G.S. § 15A-1340.16B).

나. 가석방(parole)에 의한 석방

1994. 10. 1일부터 범해진 모든 범죄에 대한 재량적 가석방은 폐지되었다. 그러나 양형기준이 적용되지 않는 음주운전(G.S. § 20-138.1)과 마약밀매(G.S. § 130A-25)의 경우는 예외이다. 이에 따라 “가석방위원회”(parole commission)은 “석방후 감독 및 가석방위원회”(post-release supervision and parole commission)로 개칭되었다(G.S. §§ 15A-1370.1 내지 15A-1376 참조).

다. 항소심 심사

피고인과 검사는 피고인의 과거범죄전력에 대한 부정확한 인정에 근거하여 형량이 정해진 경우나 양형기준제에 어긋난 처분이나 형기가 정해진 경우에는 항소할 수 있다.

피고인은 형량이 증거에 근거하여 추정적 범위를 벗어난 (가중된 범위 내에서) 것인지 여부를 항소할 수 있다. 검사는 “특별한 감경”(extraordinary mitigation)의 인정이 증거에 기한 것인지 여부 등에 대하여 항소할 수 있다(G.S. §§ 15A-1415(b), 15A-1441, 15A-1444, 15A-1445).

4. 석방 후 감독과 관련된 규정

등급 B1에서 E까지의 중죄를 범한 자는 석방되고 난 뒤에는 최고형량을 기준으로 그 보다 일찍 석방된 기간(9개월 또는 교정국에 의해 부여된 선행보상시간) 동안 석방후 감독(post-release supervision)을 받는다(G.S. § 15A-1368.2).

일반적으로 석방후 감독 기간은 9개월이다. 범죄자가 등급 B에서 E까지의 성범죄로 유죄 판결을 받은 경우에는 석방후 감독 기간은 5년이다. 그 기간은 감독기간 동안 교정국에 의한 교정국에 의해 부여된 선행보상시간에 의해 축소될 수 있다(G.S. § 15A-1368.2).

석방후 감독은 조건부이며 변경에 따라야 한다. 석방후 감독 및 가석방위원회(post-release supervision and parole commission)는 정당한 이유가 있는 경우 수시로 감독 조건을 변경할 수 있다. 감독조건을 위반하면 감독은 취소되고 최고형까지 재구금된다(G.S. § 15A-1368.3).

IV. 경죄에 대한 양형절차

1. 경죄처벌차트의 구성

<표 5> 경죄처벌차트(misdemeanor punishment chart)

등 급	유죄전력수준(prior conviction levels)		
	I	II	III
	유죄전력이 없음	1회~4회의 유죄전력	5회 이상의 유죄전력
A1	1-60일 C/I/A	1-75일 C/I/A	1-150일 C/I/A
1	1-45일 C	1-45일 C/I/A	1-120일 C/I/A
2	1-30일 C	1-45일 C/I	1-60일 C/I/A
3	1-10일 C	1-15일 C/I	1-20일 C/I/A

※ 1. A: 적극적 처벌(active punishment), I: 중간적 처벌(Intermediate punishment),

C: 사회내 처벌(community punishment)

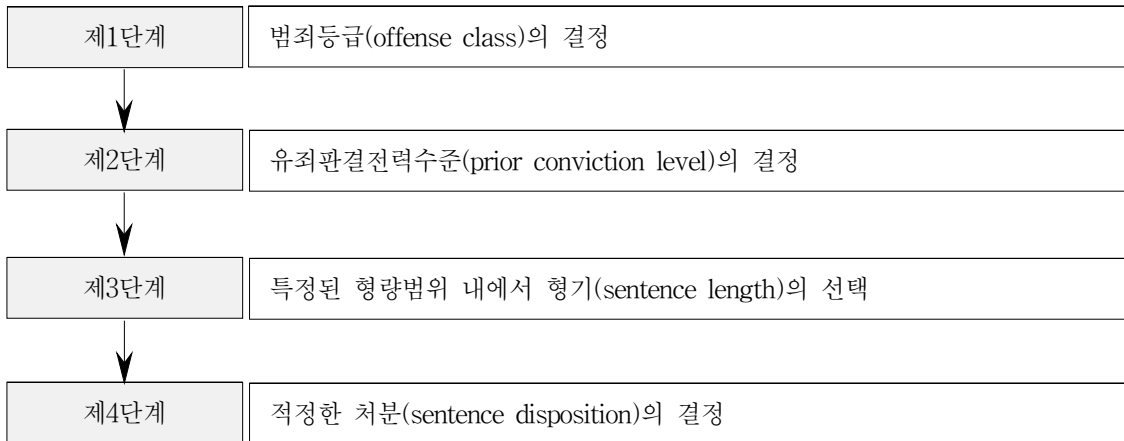
2. 출처: G.S. § 15A-1340.23(c).

경죄처벌차트의 수직축에는 범죄의 심각성(seriousness)을 기준으로 등급 A1, 등급 1, 등급 2, 등급 3 등 4개의 등급으로 분류된다. 수평축은 범죄자들의 과거에 받은 유죄판결의 횟수에 기초하여 I 단계, II 단계, III 단계 등 3개의 단계로 분류된다. 이 수직축과 수평축이 교차하는 box에는 법관이 선고할 특정한 형벌의 범위와 처분(disposition)의 종류가 정해져 있다(<표 5> 참조).

2. 경죄에 대한 형량부과

경죄에 대한 양형절차는 다음 <그림 2>와 같은 순서로 진행된다.

<그림 2> 경죄에 대한 양형절차



가. 범죄등급(offense class)의 결정(제1단계)

범죄는 피고인의 범죄행위의 심각성(seriousness)에 따라 등급 A1부터 3까지 4개의 범죄등급(A1, 1, 2, 3)으로 분류된다(경죄처벌차트의 수직축). 가장 심각한 경범죄는 등급 A1에, 가장 경한 경범죄는 등급 3에 각각 속한다. 양형위원회에서 공포한 “Misdemeanor Classification under the Structured Sentencing Act : Offenses Committed on or after December 1, 2006.”¹⁴⁾에 경죄가 각 등급별(등급 A1부터 3까지)로 분류되어 있다.

경죄의 음모행위(conspiracy)는 특별한 규정이 없는 한 범하고자 음모한 경죄보다 한단계 낮은 등급으로 처벌된다. 예를 들어 등급 1경죄에 해당하는 죄를 음모한 경우에는 등급 2경죄로 처벌된다. 다만 등급 3경죄 음모한 경우에는 등급 3경죄로 처벌된다(G.S. § 14-2.4). 이것은 경죄의 미수행위(attempt)도 동일하다(G.S. § 14-2.5).

경죄에 대한 교사행위(solicitation)는 특별한 규정이 없는 한 등급 3경죄로 처벌된다(G.S. § 14-2.6). 예를 들어 총을 겨누고 이루어진 폭행의 경우는 등급 A1경죄이지만, 이 행위를 교사한 경우는 등급 3경죄가 성립한다.

나. 유죄전력수준(prior conviction level)의 결정(제2단계)

14) <http://www.nccourts.org/Courts/CRS/Councils/spac/Documents/appendix-b-misdemeanor12-1-06.pdf>.

(1) 유죄전력수준의 결정

수평축은 범죄자들의 과거에 받은 유죄판결의 횟수에 기초하여 I 단계, II 단계, III 단계 등 3개의 단계로 분류된다(G.S. § 15A-1340.21(b)). 유죄전력수준을 결정하기 위해서는 과거 중죄 및 경죄의 과거유죄판결의 총 회수를 산출하여야 한다.

<표 6> 범죄전력과 회수

유죄판결을 받은 범죄전력	횟수
등급 I	범죄전력 없음
등급 II	1회 ~ 4회의 범죄전력
등급 III	5회 이상의 범죄전력

범죄자는 형사판결이 내려지는 시점에 다음과 같은 과거유죄판결(prior conviction) 경력을 가지고 있어야 한다.

- 범죄자가 지방법원(District Court)에서 유죄판결을 받고 항소를 제기하지 않고 항소기간이 만료된 경우
- 항소 중인지 여부에 상관없이 범죄자가 상급법원(Superior Court)에서 유죄판결을 받은 경우
- 범죄자가 미연방법원, 다른 주의 법원, 미연방 군사법원, 기타 county의 법원 등에서 유죄판결을 받은 경우(그 행위가 노스캐롤라이나에서 범죄가 되는지 여부는 불문)

(2) 과거 유죄전력의 입증

유죄 전력은 ① 당사들의 동의(stipulation), ② 법원 기록, ③ 형사정보국, 차량국, 법원행정처 등이 가지고 있는 기록 사본, ④ 기타 법원이 믿을만하다고 인정하는 방법으로 입증될 수 있다.

과거 유죄전력이 있다는 사실과 법정에 출두한 범죄자가 과거유죄전력에 나와 있는 범죄자와 동일인이라는 사실은 증거의 우위의 원칙(preponderance of the evidence)에 의해 검사에게 입증책임이 있다(G.S. § 15A-1340.21(c)). 경죄에 대한 양형의 경우에는 - 중죄에서와는 달리 - 검사가 범죄자의 모든 과거범죄기록을 획득하고 법원에 제출하기 위한 모든 가능한 노력을 다하여야 한다는 명문 규정은 없다.

다. 형량 범위내에서 형기(sentence length)의 선택(제3단계)

각 범죄의 등급과 유죄전력수준의 조합에 의해 얻어진 경죄처벌차트의 box에는 법원이 선고할 특정한 1가지의 양형범위(일 기준)가 규정되어 있다. 법원은 이 범위 내에서 범죄자가 복역하여야 할 하나의 형기를 선택할 수 있다(G.S. § 15A-1340.23(c)). 중죄와 달리 최소형에 대립하는 최고형은 없다.

예를 들어, 범죄전력수준 II에 해당하는 등급 1경죄로 유죄판결을 받은 피고인에 대하여 법원은 1일에서 45일까지의 범위내에서 형기를 부과할 수 있다. 예컨대 법원은 10일, 30일, 38일, 또는 45일 등 어떠한 기간도 부과가능하다.

라. 처분(sentence disposition)의 결정(제4단계)

처분의 유형은 - 중죄의 경우와 같이 - 적극적 처벌(active punishment), 중간적 처벌(intermediate punishment), 사회내 처벌(community punishment) 3가지 유형이 있다. 등급 A1의 경죄로 유죄인정을 받은 범죄자에 대하여 형을 선고하는 경우 과거에 받은 유죄판결의 횟수와 관계없이 판사는 적극적 처벌, 중간적 처벌, 사회내 처벌 중 어느 하나를 선택하여 부과할 수 있다. 또한 등급 1, 등급 2, 등급 3 중 어느 하나에 속하는 경죄로 유죄인정을 받았으나 전혀 과거에 받은 유죄판결이 없는 범죄자에게는 사회내 처벌을 선고하여야 한다. 기타 나머지 대부분의 다른 경범죄자에 대하여는 적극적 처벌, 중간적 처벌, 사회내 처벌 중 어느 하나를 선택하여 부과될 수 있다(<표 5> 참조).

벌금(a fine)은 어떠한 처분과도 결합하여 부과할 수 있다. 특별한 규정이 없는 한 벌금액은 다음 <표 7>과 같이 부과된다. 사회내 처벌이 규정된 경우에는 벌금만을 부과할 수 있다. 또한 피고인이 개인이 아닌 경우에도 벌금형만을 부과할 수 있다(G.S. § 15A-1340.23(b)).

<표 7> 범죄(경죄)등급과 벌금액

범죄(경죄)등급	벌금액
등급 A1경죄	법원의 재량
등급 1경죄	법원의 재량
등급 2경죄	1,000달러 이하
등급 3경죄	200달러 이하

(1) 적극적 처벌(active punishment)의 부과

① 복역하여야 할 형기

적극적 처벌을 선고받은 경죄범죄자는 부과된 구금 형기를 복역하여야 한다. 그러나 그 구금형기는 1개월당 4일씩 범죄자에게 부여된 선행보상시간(earned time) 만큼 감축될 수 있다 (G.S. § 15A-1340.20(b), (d)). 가석방(parole)은 폐지되었다.

예를 들어 5개의 과거유죄범죄경력(前科)을 가진 범죄자가 등급 1경죄로 90일간의 형량을 선고 받은 경우, 그 범죄자는 90일간 복역하여야 한다. 그러나 가능한 모든 선행보상시간을 부여 받은 경우에는 78일만 복역하면 된다(90일 - 12일(=3개월×매월당 4일)).

② 경합범 처리(G.S. § 15A-1340.22)

경합범의 경우 법원은 재량으로 동시형량(concurrent sentences) 또는 병합범죄(consolidate offenses)로 처리할 수 있다. 그리고 일정한 제한 속에서 연속형량(consecutive sentences)도 부과할 수 있다.

첫째, 어떤 범죄자가 수개의 죄로 유죄판결을 받은 경우 법원은 각각의 범죄에 대하여 형량을 부과하고 이를 동시에(concurrently) 집행하도록 할 수 있다. 따라서 구금기간은 가장 긴 개인의 형량을 초과할 수 없다. 법원이 특별히 결정하지 않은 경우에는 모든 징역형의 부과는 다른 징역형과 동시에 집행된다. 예를 들어 6개의 과거범죄전력으로 범죄전력 III에 해당하는 범죄자가 3개의 경죄(등급 1, 등급 2, 등급 3)로 유죄판결을 받은 경우, 법원이 동시에 그 형량을 집행하고자 한다면 각각의 범죄에 대하여 분리된 판결을 한다. 예컨대 법원은 등급 1경죄에 대하여는 120일을, 등급 2경죄에 대하여는 60일을, 등급 3경죄에 대하여는 20일을 부과할 수 있다. 이 경우 범죄자의 형기는 120일을 초과할 수 없다.

둘째, 어떤 범죄자가 수개의 죄로 유죄판결을 받은 경우 법원은 판결을 위하여 각각의 범죄를 병합하여 그 병합범죄(consolidate offenses)에 대하여 하나의 판결을 할 수 있다. 이 경우에는 가장 중한 경죄에 정한 처분(sentence disposition)과 형기를 부과하여야 한다. 예를 들어 6개의 과거범죄전력으로 범죄전력 III에 해당하는 범죄자가 3개의 경죄(등급 1, 등급 2, 등급 3)로 유죄판결을 받은 경우, 법원이 병합하여 판결을 하고자 한다면 가장 중한 경죄인 등급 1경죄에 해당하는 처분과 형량범위가 부과되어야 한다. 예컨대 법원은 가장 긴 병합범 징역형을 120일을 부과할 수 있다.

셋째, 어떤 범죄자가 수개의 죄로 유죄판결을 받은 경우 법원은 각각의 범죄에 대하여 형량을 부과하고 이를 연이어(consecutively) 집행하도록 할 수 있다. 법원이 수개의 경죄에 대하여 연속형량(consecutive sentences)도 부과하고 가장 중한 경죄가 등급 A1, 등급1, 또는 등급2인 경우, 병과형기(cumulative length of imprisonment)는 가장 중한 경죄의 형기의 2배를 초과할 수 없다. 유죄판결을 받은 범죄가 등급 3경죄인 경우에는 병과형이 부과될 수 없다. 예를 들어 6개의 과거범죄전력으로 범죄전력 III에 해당하는 범죄자가 3개의 경죄(등급1,

등급2, 등급 3)로 유죄판결을 받은 경우, 법원이 영속형량을 부과하고자 한다면 가장 중한 범죄의 최고 기간의 2배인 240일을 초과할 수 없다. 이 경우 선고될 수 있는 최장 형기는 200일이다(등급 1범죄에 대하여 120일+등급 2범죄에 대하여 60일+등급 3범죄에 대하여 20일).

(2) 중간적 처벌(intermediate punishment)의 부과

법원이 중간적 처벌을 부과하는 경우에는 형의 집행을 유예하고, 감독조건부 보호관찰을 부과하여야 한다.

법원이 보호관찰 기간의 축소 또는 연장을 위한 특별한 사정을 발견하지 못하는 한 최소 12개월 이상 최대 24개월 이하의 범위 내에서 보호관찰기간을 부과하여야 한다. 그러나 어떠한 경우에도 5년을 초과하는 보호관찰을 부과할 수 없다. 법원은 피고인의 동의를 얻어 피고인의 피해배상(restitution) 기간의 이행을 목적으로 또는 보호관찰 조건으로서 부과된 의료적 또는 심리적 치료를 계속하기 위한 목적으로 최대 3년까지 보호관찰기간을 연장할 수 있다(G.S. §§ 15A-1342, 15A-1343.2(d)).

(3) 사회내 처벌(community punishment)의 부과

법원이 보호관찰 기간의 축소 또는 연장을 위한 특별한 사정을 발견하지 못하거나 또는 법원이 보호관찰이 필요없다는 사실을 발견하지 못하는 한 최소 6개월 이상 최대 18개월 이하의 범위 내에서 단일의 보호관찰기간을 부과하여야 한다. 그러나 어떠한 경우에도 5년을 초과하는 보호관찰을 부과할 수 없다.

법원은 피고인의 동의를 얻어 피고인의 피해배상(restitution) 기간의 이행을 목적으로 또는 보호관찰 조건으로서 부과된 의료적 또는 심리적 치료를 계속하기 위한 목적으로 최대 3년까지 보호관찰기간을 연장할 수 있다(G.S. §§ 15A-1342, 15A-1343.2(d)).

IV. 보호관찰(probation)

1. 권한위임

법원이 사회내 처벌(community punishment)을 부과하는 경우, 범죄자에 대하여 다음과 같은 사항을 요구할 권한은 지역사회교정국(Division of Community Corrections)에 위임되어 있다.

- 20시간 이하의 사회봉사 이행과 이에 대한 일정한 보수지급
- 정기적으로 보호관찰관에 대한 보고
- 약물남용 평가, 감시, 치료에 대한 복종

법원이 중간적 처벌(intermediate punishment)을 부과하는 경우, 범죄자에 대하여 다음과 같은 사항을 요구할 권한이 지역사회교정국에 위임되어 있다.

- 50시간 이하의 사회봉사 이행과 이에 대한 일정한 보수지급
- 전자감시부 외출금지에 대한 복종
- 약물남용 평가, 감시, 치료에 대한 복종
- 교육 또는 직업기술개발 프로그램에의 참여

법원이 특별히 위임이 타당하지 않다고 판단하지 않는 한 위임은 발생한다. 지역사회교정국은 법원에 의해 부과된 1개 이상의 보호관찰 조건을 범죄자가 이행하지 않은 것으로 판단하면 위의 권한을 행사할 수 있다.

보호관찰관이 위의 권한을 행사하는 경우, 범죄자는 조치된 행위에 대하여 법원에 재심을 신청할 수 있다. 범죄자에게는 그러한 재심을 요구할 권리에 대한 통지가 있어야 한다(G.S. § 15A-1343.2(e), (f)).

2. 보호관찰 위반에 대한 법원의 조치

범죄자가 보호관찰 조건을 이행하지 않은 경우 법원은 ① 보호관찰의 내용을 변경하거나, ② 법정모독으로 처벌하거나, 또는 ③ 보호관찰을 취소하고 적극적 처벌을 부과할 수 있다.

(1) 보호관찰 변경

법원이 범죄자가 보호관찰을 위반한 것으로 인정하는 경우, 보호관찰은 축소, 종료, 지속, 확대 또는 변경될 수 있다. 사회내 처벌(community punishment)을 받은 범죄자가 하나 이상의 보호관찰 조건을 위반한 것으로 인정되면, 법원은 범죄자에게 중간적 처벌(intermediate punishment)을 받는 경우 부과되는 보호관찰 조건(특별보호관찰의 부과를 포함)을 이행하도록 보호관찰을 변경할 수 있는 권한을 가지고 있다(G.S. § 15A-1344(a)).

(2) 법정모독으로 처벌

사회내 처벌 또는 중간적 처벌을 선고받은 범죄자가 고의로 보호관찰 조건을 이행하지 아니한 경우에는, 법원은 G.S. Chapter 5A의 Article 1에 규정되어 있는 법정모독으로 처벌할 수 있다. 이 경우 범죄자는 30일 이하로 구금될 수 있으며 500달러 이하의 벌금이 병과될 수 있다(G.S. § 15A-1344(e1)).

(3) 보호관찰의 취소

① 중죄의 경우

법원이 보호관찰을 취소하는 경우, 집행유예된 구금기간 또는 축소된 구금기간이 집행된다. 축소된 구금기간이 집행되는 경우, 그 집행은 본래 형량을 결정하는데 이용되었던 애초의 형량의 범위내에서 이루어진다. 즉 애초 형량이 추정적 범위내에서 이루어진 것이면 추정적 범위 내에서, 애초 형량이 가중적 범위내에서 이루어진 것이면 가중적 범위 내에서, 애초 형량이 감경적 범위내에서 이루어진 것이면 감경적 범위 내에서 집행이 이루어진다(G.S. § 15A-1344).

예를 들어 과거범죄전력 II에 해당하는 등급 F 중죄로 유죄판결을 받은 범죄자가 추정적 형량범위(15~19개월)에서 18개월의 최소형량을 선고받은 경우에, 보호관찰이 취소되면 법원은 18개월의 최소형량을 집행하거나 또는 15, 16 또는 17개월의 축소된 형량을 집행할 수 있다. 이 경우에 법원은 15개월 이하 또는 18개월 이상의 형을 집행할 수는 없다.

② 경죄의 경우

법원이 보호관찰을 취소하는 경우, 집행유예된 구금기간이 집행되거나 변경된 구금기간이 부과될 수 있다. 변경된 구금기간이 부과되는 경우, 그 기간은 집행유예된 구금기간보다 길 수는 없다(G.S. § 15A-1344).

V. 양형(정책자문)위원회(Sentencing and Policy Advisory Commission)

양형위원회에 관한 내용은 노스캐롤라이나 주법전(General Statutes)의 Chapter 164(C Concerning the General Statutes of North Carolina) 가운데 Article 4(Sentencing Commission)에 규정되어 있다.

1. 설치배경

1985년부터 1990년까지 활동한 교도소특별위원회(the Special Committee on Prisons)는 교정시스템을 점검하고 시스템의 안정화를 위해서는 합리적이고 논리적인 방법으로 최전선에 있는 인구의 참여와 통제가 필요하다는 결론을 내렸다. 그들은 형사사법정책과 자원고려를 함께 묶는 시스템을 고안하였다. 범죄자를 교도소에 두는 비용의 충분한 인식을 가지고, 위원회는 제재로서의 구금의 광범위한 사용에 의해 달성되는 것이 무엇인지에 대해 의문을 제기하였다.

위원회는 기금의 상당한 확대와 선택적 제재의 사용을 권고하였다. 또한 위원회는 누가 교도소에 보내지는지 그리고 누가 보호관찰을 받는지에 관하여 주 내에서의 통일성의 결여에 우려를 표명하였다.

마지막으로, 위원회는 주의 양형정책은 양형지침을 포함시키기 위하여 재조정될 필요가 있다는 결론에 이르렀다. 이러한 결론에 입각하여 위원회는 새로운 독립된 조직을 설치하는 것이 양형기준을 평가하고 개정하기 위해서 보다 적합하다고 판단하였다. 최상의 정책을 개발하기 위해서는 이 조직에 각 형사사법시스템 구성요소로부터의 대표자들이 포함되는 것이 중요한 것이었다. 이와 같이 제안된 양형제도는 상세한 분석과 광범위한 의견일치의 결과였다.¹⁵⁾

1990. 7월 교도소특별위원회의 권고에 따라 양형정책자문위원회(the North Carolina Sentencing and Policy Advisory Commission)가 의회에 의해 설립되었다(G.S. § 164-35). 즉 노스캐롤라이나 양형위원회는 형사사법시스템에서의 합리성과 진실성 및 질서를 회복하기 위한 권고를 하고, 그 정책목표를 달성하는데 필요한 양형관련 법률들의 개혁과 정책들의 수정, 양형 선택권(options)의 추가·삭제·확장 등을 의회에 건의하기 위하여 사법부 내에 설치된 상설 독립기관이다(G.S. § 164-36(a)).

2. 구성

위원회는 노스캐롤라이나 주의 입법, 사법, 행정의 3부와 형사사법시스템의 여러 영역 및 일반국민들로부터 선발된 30명의 - 설립된 당시에는 23명 - 의원으로 구성되어 있다(G.S. § 164-37). 현재 위원장은 주대법원(Superior Court)의 판사인 Hon. W. Erwin Spainhour이다.

위원은 비상근으로서 그 임기는 2년으로 하고 연임이 가능하다. 위원은 장애, 업무태만, 무능 또는 부정행위 등을 이유로 - 청문회를 거쳐 - 해임될 수 있다(G.S. § 164-38).

15) North Carolina Sentencing And Policy Advisory Commission, The North Carolina Sentencing And Policy Advisory Commission: A History of its Creation and its Development of Structured Sentencing, 2000, 7쪽.

3. 임무

양형위원회는 양형기준을 정하고 관련 양형정책을 주의회에 건의하는 것을 기본적인 임무로 하고 있다. 즉 ① 범죄행위를 그것들의 경중(severity)에 기초하여 중죄와 경죄의 범주로 분류하고(G.S. § 164-41), ② 형사사건에서 부과될 가장 적절한 형을 결정하는데 선고법정에서 사용할 양형 체계를 권고하며(G.S. § 164-41), ③ 권고의 영향을 추정하기 위한 교정인구 시뮬레이션 모델 등을 개발하고(G.S. § 164-40), ④ 포괄적인 공동체 교정전략과 조직적인 체계를 권고하고(G.S. § 164-42.2), ⑤ 기타 형사사법과 교정시스템을 위한 포괄적인 정책 권고(G.S. § 164-42.1) 등을 임무로 한다.

이러한 임무는 양형을 위한 적절하고 합리적인 기준을 설정하고, 사법적 재량을 제한함으로써 선고에 있어서 일관성을 증진하여 양형에서의 편차를 줄이며, 재량적인 가석방과 재소자들이 복역 중에 얻은 복역기간 감소 평점을 폐지함으로써 선고에 있어서 진실성을 확보하고, 교정적인 수단에 우선권을 두며, 유용한 수단들로 이루어진 양형정책을 수립하는 것 등을 위한 것이다.

현재 양형위원회는 노스캐롤라이나 주에서의 중죄 및 경범죄자들에 대한 적절한 양형에 관한 권고를 하고 또한 주 내에서의 양형실무와 교정시스템 및 청소년 처벌시스템을 감시하고 재검토하며, 매년 통계보고서 등을 발간하고, 노스캐롤라이나 주 교도소 내 재소자 수를 산출하고 있다. 다만 양형위원회는 법관에 대하여 사실상 조언적인 역할을 할 뿐 직접적인 통제를 하는 것은 아니다.

가. 양형과 관련된 입법개정 연구 및 권고

양형위원회는 그 동안 범죄행위의 경중(severity)에 기초하여 범죄를 중죄와 경죄로 분류하여 이를 각각 분류화하고, 범죄전력수준을 개발하며, 처분의 유형을 체계화하여 처벌 격자(Punishment Grids)를 만들어 시행되고 있다. 상술한 중죄 및 경죄 분류리스트, 중죄처벌차트(Felony Punishment Chart), 최소/최대 처벌차트(Minimum/Maximum Punishment Chart), 경죄처벌차트(Misdemeanor Punishment Chart) 등이 시행되고 있고, 그리고 범죄의 각 등급 및 과거범죄전력수준에 따라 판사들이 부과할 수 있는 선고의 범위를 정한 지속적인 가이드 라인을 계속 발전시키고 있다. 최근 양원위원회 소위원회(subcommittee)는 경범죄 분류에 대한 작업을 계속하여 2006. 4월에 의회에 보고하여 현재 양형기준으로 사용되고 있다.¹⁶⁾

16) North Carolina Sentencing and Policy Advisory Commission, Report on Study of Misdemeanor Offense Classifications Pursuant to Session Law 2004-186, Section 12.1., April 2006.

한편 양형위원회는 매년 회기동안 양형(Structured Sentencing)과 관련하여 제출된 법안의 일관성에 대하여 검토한 후 의회에 보고를 한다.¹⁷⁾

또한 양형위원회는 입법개정 연구 및 권고를 하기도 한다. 예를 들어, 미연방대법원이 2004. 6. 24일 Blakely v. Washington 사건¹⁸⁾에서 “배심원에 의하여 사실관계가 확정되지도 않았고 피고인이 자백하지도 않은 사실을 판사가 우월적 증거법칙에 의해 인정한 경우 이에 근거하여 피고인에게 형량을 상향조정하도록 규정한 워싱턴 주의 양형기준은 위헌”이라고 판결하자, 위 양형위원회는 2005. 1월 주의회에 “Blakely v. Washington 사건의 관점에서 양형법 연구에 관한 보고서”를 제출하였고, 동 위원회에 의해 건의된 개정입법은 2005. 6월 법으로 통과되었다.¹⁹⁾

나. 각종 보고서 등의 작성

(1) 통계보고서

양형위원회는 - G.S. 164-44에 따라 - 양형, 교정 및 소년사법에 대한 통계자료를 수집하고 보관할 의무를 진다. 이를 토대로 양형위원회는 양형기준에 따라 부과된 형량과 소년법(Juvenile Code)에 따라 부과된 소년 처분에 관한 연차보고서를 산출하여 의회에 제출하고 있다.²⁰⁾

(2) 재범보고서

양형위원회는 성인형사사법과 소년형사사법에 있어서 범죄자의 재범에 관한 격년 보고서를 제출하여야 한다. 성인재범에 관한 최초 보고서는 - G.S. 164-47에 의해 - 2000년에 출간되었다. 보고서는 짝수년도에 출간되고 있다.²¹⁾ 청소년재범에 관한 최초 보고서는 - G.S. 164-48에 의해 - 2007년에 출간되었다.²²⁾ 보고서는 2007년을 시작으로 홀수년도에 출간된다.

17) 예를 들어 Report on Proposed Legislation Pursuant to G.S. 164-43: Submitted to the 2006 Session of the North Carolina General Assembly. June 2006 참조.

18) 542 U.S. 296 (2004).

19) North Carolina Sentencing and Policy Advisory Commission, Report on Study of Structured Sentencing Act in Light of Blakely v. Washington, Pursuant to Session Law 2004-161, Section 44.1., January 2005.

20) 예를 들어, Structured Sentencing Statistical Report for Felonies and Misdemeanors-Fiscal Year 2005/06 (July 1, 2005 - June 30, 2006), March 2007 참조.

21) 예를 들어 Correctional Program Evaluation: Offenders Placed on Probation or Released from Prison in Fiscal Year 2001/02 (Submitted to the 2006 Session of the North Carolina General Assembly, April 2006) 참조.

22) Juvenile Recidivism Study (Submitted to the 2007 Session of the North Carolina General Assembly, May 2007).

다. 교육 매뉴얼 등의 출간

양형기준(Structured Sentencing Act)의 실행과 적용을 위하여, 양형위원회는 노스캐롤라이나 법원 관계자와 일반시민들을 위한 훈련 및 참고 교재를 발간하고 있다.

구체적으로 양형훈련 및 참고 매뉴얼,²³⁾ 일반시민을 위한 가이드북,²⁴⁾ 뉴스레터,²⁵⁾ 양형의 역사²⁶⁾ 등에 관한 것들이 현재 출간되고 있다.

라. 교정인구 예측

양형위원회는 - G.S. 164-40에 따라 - 교정국(Department of Correction)과 청소년사범비행예방국(Department of Juvenile Justice and Delinquency Prevention)의 장래 교정시설 인구의 예측을 위하여 교정인구 시뮬레이션 모델을 개발하여 운영하고 있다. 양형위원회는 매년 이러한 예측을 업데이트하고 있다.²⁷⁾

마. 공동체교정전략

양형위원회는 포괄적인 공동체 교정전략과 조직적인 체계를 권고하고 있다(G.S. § 164-42.2). 양형기준제(Structured Sentencing Act)가 시행된 이후 양형위원회는 공동체 교정 프로그램 연차 대계(annual compendium)를 발간하고 있다.²⁸⁾

VI. 결 어

1. Blakely판결과 2005년의 개정

23) Structured Sentencing Training and Reference Manual. Revised 8/1/2004.

24) A Citizen's Guide to Structured Sentencing. Revised 2007.

25) Sentencing News - The Newsletter of the North Carolina Sentencing Commission

26) North Carolina Sentencing & Policy Advisory Commission: A History of its Creation and its Development of Structured Sentencing. November 2000.

27) 예를 들어, 성인교정인구 예측에 관한 내용은 Population Projections Fiscal Year 2006/2007 to Fiscal Year 2015/2016. January 2007 등을 참조. 청소년 교정인구 예측에 관한 내용은 Juvenile Delinquent Population Projections Fiscal Year 2006/07 to Fiscal Year 2010/11. January 2007 등을 참조.

28) 예를 들어, Compendium of Community Corrections Programs in North Carolina: Fiscal Year 2005-2006, January 2007 참조.

2004. 6. 24일 미연방대법원의 Blakely v. Washington 사건²⁹⁾에서의 판결은 - 다른 모든 주들과 마찬가지로 - 노스캐롤라이나 주의 양형기준제도에도 상당한 영향을 미쳤다(그 이전인 2000년에 있었던 Apprendi v. New Jersey 사건³⁰⁾에서의 연방대법원의 판결은 그다지 영향을 주지는 못했다).

위 판결이 나올 당시 노스캐롤라이나 양형기준제(Structured Sentencing Act) 하에서는 판사는 기본적으로 추정적 범위(presumptive range)에서 형량을 정하였다. 그러나 판사는 가중사유가 존재하고 그것이 감경사유 보다 우세한 경우 가중된 범위(aggravated range)에서 형량을 정할 수 있었다(감경사유도 이와 마찬가지로). 또한 양형에 중요한 영향을 미치는 과거범죄전력 점수도 판사에 의해 결정되었다. 다시 말해서 중한 형량을 부과하는 요소가 되는 가중사유와 범죄전력점수가 판사에 의해 인정되었으며, 증명의 기준은 증거의 우위(preponderance of the evidence)의 원칙이었다.

Blakely 판결이 나오자 2005. 6. 30일 노스캐롤라이나 주의회는 양형기준제의 헌법적인 약점을 치유하기 위하여 개정된 법안³¹⁾을 통과시켰다. 즉 모든 가중사유는 합리적 의심이 없는 정도(beyond a reasonable doubt)로 입증되어야 하고 - 피고인이 동의하지 않는 한 - 배심에 의해 인정되도록 규정하였다(G.S. § 15A-1340.16(a) 개정). 그리고 피고인이 가중요소의 존재를 인정하지 않을 경우와 인정할 경우를 상정하여 배심에 의한 가중요소의 인정을 위한 다양한 가능한 절차를 규정하였다(G.S. § 15A-1340.16(a1)~(a4) 추가).

2. 평가

노스캐롤라이나 주의 양형기준제는 그 당초 목표 즉 선고에 대한 진실성 확보, 비용이 덜 드는 제재 사용의 확대, 더욱 더 늘어날 것으로 예상되는 중대범죄자들을 위한 더 많은 구금 공간의 확보 및 주 교정자원의 더 나은 총괄적인 사용 등의 목표를 달성해 오고 있다고 평가되고 있다. 특히 양형기준제의 가장 큰 효과 중의 하나는 단순한 양형 편차를 극복한 것

29) 542 U.S. 296 (2004). Ralph Howard Blakely는 등급 2중죄의 충기를 휴대한 유죄죄 혐의로 워싱턴 법에 따라 등급 B중죄가 인정되었다. 등급 B중죄에 대한 법정 최고형은 10년이였다. 그러나 배심원의 판결에 반영된 것 이외의 사실이 판사에 의해 인정되지 않은 경우 Blakely에게는 49개월 내지 53개월의 기준범위 내에서만 형이 선고된다. 판사는 고의적 잔혹성(deliberate cruelty)을 인정하고 이를 근거로 Blakely에게 기준범위보다 3년이 많은 90개월의 형을 선고하였다. 연방대법원은 Apprendi원칙을 적용하여 이 양형을 위헌이라고 판시하였다.

30) 530 U.S. 466 (2000). Charles Apprendi는 불법목적 충기소지 혐의로 뉴저지 법에 따라 5년 내지 10년의 징역 형이 부과되는 등급 2중죄가 인정되었다. 그러나 다른 “중요범죄”법규는 징역형의 “기간 확대”를 인정하고 있었다. 즉 피고인이 인종, 피부색, 성, 장애, 성적 기호 또는 민족 등을 이유로 개인이나 단체를 위협할 목적으로 범죄를 범했다는 사실을 판사가 증거우세의 원칙에 따라 인정하는 경우 10년 내지 20년의 징역형이 부과될 수 있었다. Apprendi사건에서 판사는 이를 인정하여 피고인에게 12년의 징역형을 선고하였다. 이에 연방대법원은 피고인에게 관련 법정 최고형(statutory maximum)을 초과하는 형을 부과하게 하는 (이전 단계인 유죄 인정에서와는 구별되는) 사실(facts)은 판사가 아닌 배심에 의해 인정되어야 하며, 단순히 증거의 우세가 아니라 합리적 의심이 없는 정도(beyond a reasonable doubt)로 입증되어야 한다고 판시하였다.

31) Session Law 2005-145 (S.L. 2005-145).

뿐만 아니라 양형기준에 정한 가이드라인의 엄격한 적용을 통하여 향후 부과될 구금형과 그를 뒷받침할 수용능력을 예측할 수 있게 하고 있다는 점이다. 이것은 형사정책적인 관점에서 양형기준제가 당초 의도했던 가장 중요한 목표이기도 하다. 사실 미국의 많은 주들의 경우 종래 판사의 양형재량을 제한하는 새로운 양형기준제가 양형에서의 불평등과 불확실성을 줄이는 데에는 기여하였지만, 한편으로는 새로운 양형기준제에 의해 범죄자들에게 가석방의 기회도 없는 장기의 실형을 선고하게 됨으로써 폭발적인 교정인구의 증가를 초래하게 되는 커다란 문제점을 야기하였다. 그러나 노스캐롤라이나 주는 양형기준 및 양형위원회를 통하여 이러한 문제점을 사전에 예측하여 양형과 관련한 형사정책에 이를 충실히 반영되고 있어 교정인구의 증가라는 큰 문제를 야기하고 있지는 않다. 노스캐롤라이나 양형모델은 양형기준제의 채택을 고려하고 있는 다른 주들 사이에서 탁월한 사례로 꼽히고 있다. 특히 조지아(Georgia) 주의 경우 양형가이드라인 작성 당시 노스캐롤라이나 주의 양형제도를 많이 참조하였다.³²⁾ 노스캐롤라이나 주의 양형기준제는 1997년 미국 하버드대학과 포드재단의 공동 주최로 선정된 10명의 “미국 정부에서의 저명한 혁신상”(prestigious Innovations in American Government Award) 수상자 중 하나로 선정되기도 하였다.³³⁾

한편 노스캐롤라이나 주의 양형기준제에 대하여 다음과 같은 두 가지 문제점이 제기되고 있다. 첫째는, 노스캐롤라이나 주의 양형기준제는 양형편차를 없애기 위하여 양형에서 판사의 재량을 줄인 반면에 유죄협상(plea bargaining)을 통하여 양형에 검사와 변호사의 관여정도를 사실상 높였다는 점이다. 검사의 경우 종래에도 유죄협상을 통해 기소범위를 축소 또는 확장함으로써 사실상 피고인의 양형에 영향을 미칠 수 있었지만 당시에는 판사가 양형에서 폭넓은 재량을 가지고 있었기 때문에 그 영향은 불확실한 것이었다. 그러나 양형기준제 하에서는 양형기준에 투입되는 인자는 검찰에 의해 결정되기 때문에 상대적으로 양형에서 검사의 영향이 커질 수 있는 것이다. 한편 변호인들도 검사와의 유죄협상을 통하여 양형에 관한 요소를 고려하여 선고할 형까지 미리 정하는 등으로 사실상 양형에서 많은 관여를 하게 되는 결과를 낳게 되었다. 둘째는, 양형기준제도는 판사의 양형에 대한 관심과 책임감을 대폭 감소시켰다는 점이다. 종래 형을 선고하는 판사는 피고인 개개인의 교화, 사회복귀 기타 여러 양형목적에 관심을 기울이고 개별화된 양형을 위하여 노력을 하였으나, 새로운 양형기준제 하에서는 양형이 산술적이고 기계적인 작업으로 변질됨에 따라 판사들의 양형의 본질에는 더 무관심하게 되었다.

32) Randall W. Duncan etc., The Effects of Adopting North Carolina's Sentencing Guidelines in George, Georgia Public Policy Foundation, 1999, 2쪽.

33) National Association of Sentencing Commissions, Sentencing Commission News, Issue 6, December 1997.