

# 대 법 원

## 제 1 부

## 판 결

|         |              |   |
|---------|--------------|---|
| 사 건     | 2012도2763    | 가. 아동·청소년의성보호에관한법률위반(음란물제작·배포등)<br>{예비적 죄명 성폭력범죄의처벌등에관한특례법위반<br>(카메라등이용촬영)}<br>나. 아동·청소년의성보호에관한법률위반(강간등)<br>(예비적 죄명 강요) |
| 피 고 인   | 피고인          |   |
| 상 고 인   | 피고인          |   |
| 변 호 인   | 변호사 나성태(국선)  |   |
| 원 심 판 결 | 서울고등법원       | 2012. 2. 2. 선고 2011노3355 판결   |
| 판 결 선 고 | 2012. 5. 24. |   |

## 주 문

상고를 기각한다.

## 이 유

상고이유를 판단한다.

아동·청소년의 성보호에 관한 법률(이하 '아동·청소년성보호법'이라고 한다)이 정  
한 공개명령 절차는 아동·청소년대상 성범죄자의 신상정보를 일정 기간 동안 정보통

신망을 이용하여 공개하도록 하는 조치를 취함으로써 필요한 절차를 거친 사람은 누구든지 인터넷을 통해 공개명령 대상자의 공개정보를 열람할 수 있도록 하는 제도이다. 또한 위 법률이 정한 고지명령 절차는 아동·청소년대상 성폭력범죄자의 신상정보 등을 공개명령 기간 동안 고지명령 대상자가 거주하는 지역의 일정한 주민 등에게 고지하도록 하는 조치를 취함으로써 일정한 지역 주민 등이 인터넷을 통해 열람하지 않고도 고지명령 대상자의 고지정보를 알 수 있게 하는 제도이다. 위와 같은 공개명령 및 고지명령 제도는 아동·청소년 대상 성폭력범죄 등을 효과적으로 예방하고 그 범죄로부터 아동·청소년을 보호함을 목적으로 하는 일종의 보안처분으로서, 그 목적과 성격, 운영에 관한 법률의 규정 내용 및 취지 등을 종합해 보면, 공개명령 및 고지명령 제도는 범죄행위를 한 자에 대한 응보 등을 목적으로 그 책임을 추궁하는 사후적 처분인 형벌과 구별되어 그 본질을 달리한다고 할 것이다(대법원 2011. 3. 24. 선고 2010도 14393, 2010전도120 판결 등 참조).

한편 아동·청소년성보호법 제38조 제1항 단서, 제38조의2 제1항 단서는 아동·청소년대상 성범죄 사건에 대하여 벌금형을 선고하거나 피고인이 아동·청소년인 경우, 그 밖에 신상정보를 공개하여서는 아니 될 특별한 사정이 있다고 판단되는 경우'를 공개명령 또는 고지명령의 선고에 관한 예외사유로 규정하고 있는바, 위와 같은 공개명령 및 고지명령의 성격과 본질, 관련 법률의 내용과 취지 등에 비추어 공개명령 등의 예외사유로 규정되어 있는 위 '피고인이 아동·청소년인 경우'에 해당하는지 여부는 사실심 판결의 선고시를 기준으로 판단하여야 할 것이다.

원심판결 이유에 의하면, 원심은, 피고인이 제1심판결 선고 당시에는 아동·청소년성보호법에서 정한 '아동·청소년'으로서 공개명령·고지명령의 대상에 해당하지 않았으

나, 원심에 이르러 만 19세에 도달하는 해의 1월 1일이 경과되어 '아동·청소년'에서 제외됨으로써 공개명령·고지명령의 대상이 된다고 보아, 아동·청소년대상 성폭력범죄에 관한 공소사실을 유죄로 인정하여 실형을 선고하고도 공개명령·고지명령을 선고하지 아니한 제1심판결을 파기하고 직권으로 피고인에 대하여 각 3년간의 공개명령 및 고지명령을 선고하였다.

앞서 본 법리에 비추어 기록을 살펴보면 원심의 위와 같은 조치는 정당한 것으로 수긍할 수 있고, 거기에 상고이유의 주장과 같이 아동·청소년성보호법상 공개명령·고지명령에 관한 법리를 오해하는 등의 위법이 없다.

그리고 피고인에게 징역 10년 미만의 형이 선고된 이 사건에서 형의 양정이 부당하다는 사유는 적법한 상고이유가 되지 못한다.

그러므로 상고를 기각하기로 하여 관여 대법관의 일치된 의견으로 주문과 같이 판결한다.

재판장      대법관      박병대 \_\_\_\_\_

                  대법관      김능환 \_\_\_\_\_

주    심      대법관      안대희 \_\_\_\_\_

대법관 이인복 \_\_\_\_\_