

절도범죄 양형기준안

[적용범위]

절도범죄의 양형기준은 절도(형법 제329조), 야간주거침입절도(형법 제330조), 특수절도(형법 제331조), 상습·누범절도(특가법 제5조의4 제1항, 제2항, 제5항, 제6항), 임산물등절도(산림자원의 조성 및 관리에 관한 법률 제73조 제1항, 제3항, 산림보호법 제54조 제1항, 특가법 제9조 제1항, 제2항), 산림문화자산 절도(산림문화·휴양에 관한 법률 제35조 제2항), 문화재절도(문화재보호법 제103조 제1항, 제2항)의 죄를 저지른 성인(19세 이상) 피고인에 대하여 적용한다.

[형종 및 형량의 기준]

1. 일반재산에 대한 절도

구 분	감경	기본	가중
제1유형 (방치물등절도)	-6월	4월-8월	6월-1년
제2유형 (일반절도)	4월-10월	6월-1년6월	10월-2년
제3유형 (대인절도)	6월-1년	8월-2년	1년-3년
제4유형 (침입절도)	8월-1년6월	10월-2년6월	1년6월-4년

구분		감경요소	가중요소
특별 양형 인자	행위	<ul style="list-style-type: none"> ○ 범행가담에 특히 참작할 사유가 있는 경우 ○ 생계를 유지하기 위한 경우 ○ 실내 주거공간 이외의 장소에 침입한 경우(침입절도의 경우) 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 흥기를 휴대한 경우 또는 야간 손괴주거침입(침입절도의 경우) 또는 야간손괴건조물등침입(일반절도의 경우) ○ 범행을 조직적으로 분담해서 행한 경우 ○ 피지휘자에 대한 교사 ○ 개인적 피해 또는 사회적 피해가 상당히 중하고, 그 피해가 회복되지 아니한 경우
	행위자 /기타	<ul style="list-style-type: none"> ○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 특가(누범)에 해당하지 않는 동종 누범
일반 양형 인자	행위	<ul style="list-style-type: none"> ○ 소극 가담 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 2인 이상 합동한 경우 ○ 산림문화·휴양에 관한 법률 제35조 제2항, 산림보호법 제54조 제1항에 해당하는 경우
	행위자 /기타	<ul style="list-style-type: none"> ○ 심신미약(본인 책임 있음) ○ 형사처벌 전력 없음 ○ 처벌불원 ○ 진지한 반성 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 특가(누범)에 해당하지 않는 이종 누범, 누범에 해당하지 않는 동종전과(집행 종료 후 10년 미만)

2. 특별재산에 대한 절도

구 분	감경	기본	가중
제1유형	1년-2년6월	1년6월-3년	2년6월-4년
제2유형	1년6월-3년	2년-4년	3년-6년

● 제2유형 중 특가법 제9조 제1항 제1호 또는 제9조 제2항에 해당하는 경우에는 형량범위의 상한 및 하한을 1.5배 가중함(단, 감경영역의 하한은 2년 6월로 정함)

구분		감경요소	가중요소
특별 양형 인자	행위	○ 범행가담에 특히 참작할 사유가 있는 경우 ○ 특별재산에 대한 절도를 의도하지 않았던 경우	○ 흥기를 휴대한 경우 ○ 피지휘자에 대한 교사
	행위자 /기타	○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수	○ 특가(누범)에 해당하지 않는 동종 누범
일반 양형 인자	행위	○ 소극 가담	○ 2인 이상 합동한 경우
	행위자 /기타	○ 심신미약(본인 책임 있음) ○ 형사처벌 전력 없음 ○ 처벌불원 ○ 진지한 반성	○ 특가(누범)에 해당하지 않는 이종 누범, 누범에 해당하지 않는 동종전과(집행 종료 후 10년 미만)

3. 상습·누범절도

구 분	감경	기본	가중
제1유형 (일반상습·누범절도)	1년6월-3년	2년-4년	3년-6년
제2유형 (공동상습·누범절도)	2년6월-4년	3년-5년	4년-7년

● 제1, 2유형 중, 특가법 제5조의4 제1항 또는 제2항의 죄로 2회 이상 실형을 선고받고 그 집행이 끝나거나 면제된 후 3년 이내에 다시 위 제1항 또는 제2항의 죄를 범한 경우에는 해당 유형의 형량범위의 상한 및 하한을 1.5배 가중함(단, 제1유형 감경영역의 하한은 3년으로 정하고, 제2유형 감경영역의 하한은 5년으로 정함)

구분		감경요소	가중요소
특별 양형 인자	행위	○ 범행가담에 특히 참작할 사유가 있는 경우	○ 특수한 수법, 도구 또는 조직을 이용한 범행을 반복하여 행한 경우 ○ 특별재산에 대한 절도를 범한 경우 ○ 피지휘자에 대한 교사
	행위자 /기타	○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수	
일반 양형 인자	행위	○ 생계를 유지하기 위한 경우 ○ 피해 경미 ○ 소극 가담	○ 흥기를 휴대한 경우 ○ 2인 이상 합동한 경우 ○ 주거침입 또는 시정장치등 손괴 후 침입
	행위자 /기타	○ 심신미약(본인 책임 있음) ○ 처벌불원 ○ 진지한 반성	

[유형의 정의]

1. 일반재산에 대한 절도

- 제1유형(방치물등절도) : 신체에 대한 위험성이 거의 없거나 낮고, 소유자의 점유의 정도가 느슨하거나 약하며, 일상용품·방치물품 등 재물의 가치가 낮고, 점유 침해 또는 배제의 정도가 약한 절도를 의미
 - 재물의 가치가 경미한 옥외 방치물 취거
 - 상점에 진열된, 재물의 가치가 경미한 상품의 취거
 - 그 밖에 이에 준하는 경우
- 제2유형(일반절도) : 제1유형, 제3유형, 제4유형에 해당하지 않는 절도를 의미
 - 다중이용시설에서의 절도
 - 차량 내 물건절도
 - 특가법 제9조의 요건에 미달하는 임산물절도
 - 기타 제1유형, 제3유형, 제4유형에 해당하지 않는 절도
- 제3유형(대인절도) : 날치기, 소매치기, 부축빼기 등 지인이 아닌 사람으로부터 그 신체 범위 내에서 점유하고 있는 물건을 일정한 수법을 이용하여 직접 취거하는 절도를 의미
 - 날치기 : 남의 소지품을 쥘싸게 채어 달아나는 방법으로 절취함
 - 소매치기 : 다중이 이용하는 곳에서 피해자 몰래 그 소지품을 절취함
 - 부축빼기(아리랑치기) : 길거리에 쓰러진 취객을 대상으로 그 소지품을 절취함
 - 기타 이에 준하는 경우
- 제4유형(침입절도) : 사람의 주거, 간수하는 저택, 건조물이나 선박 또는 점유하는 방실에 침입하여 행하는 절도를 의미

- 야간이 아닌 경우, 주거침입죄와 절도죄가 실체적 경합범 관계에 해당하나, 별도의 양형기준을 설정하였으므로 다수범죄 처리기준을 적용하지 아니함

2. 특별재산에 대한 절도

- 제1유형 : 사회적·문화적·경제적 가치가 높은 재산에 대한 절도
 - 문화재보호법 제103조 제2항의 절도
 - 금융기관(특경법 제2조 제1호가 규정하는 금융기관)이 보유하는 현금, 유가증권 또는 귀금속 등의 절도
 - 단기에 가격이 급등하거나 품귀현상이 발생한 물건의 절도
 - 중요한 산업기술 또는 기업비밀 관련 자료의 절도
- 제2유형 : 사회적·문화적·경제적 가치가 매우 높은 재산에 대한 절도
 - 문화재보호법 제103조 제1항의 절도
 - 특가법 제9조 제1항 제2호에 해당하는 절도
 - 송유관(송유관안전관리법이 규정하는 송유관) 내 기름 절도
 - 임산물절도 중 특가법 제9조 제1항 제1호 또는 제9조 제2항에 해당하는 경우

3. 상습·누범절도

- 제1유형(일반상습·누범절도)
 - 형법 제332조, 특가법 제5조의4 제1항에 해당하는 경우
 - 특가법 제5조의4 제5항에 해당하여 같은 조 제1항의 형으로 처벌하는 경우
- 제2유형(공동상습·누범절도)
 - 특가법 제5조의4 제2항에 해당하는 경우
 - 특가법 제5조의4 제5항에 해당하여 같은 조 제2항의 형으로 처벌하는 경우
- 제1, 2유형 중, 특가법 제5조의4 제1항 또는 제2항의 죄로 2회 이상 실

형을 선고받고 그 집행이 끝나거나 면제된 후 3년 이내에 다시 위 제1항 또는 제2항의 죄를 범한 경우에는 해당 유형의 형량범위의 상한 및 하한을 1.5배 가중함(단, 제1유형 감경영역의 하한은 3년으로 정하고, 제2유형 감경영역의 하한은 5년으로 정함)

[양형인자의 정의]

1. 일반재산에 대한 절도

가. 범행가담에 특히 참작할 사유가 있는 경우

- 다음 요소 중 하나 이상에 해당하는 경우를 의미함
 - 타인의 강압이나 위협 등에 의하여 강요된 상태에서 범행에 가담한 경우(형법 제12조에 해당하는 경우는 제외)
 - 범행을 단순 공모하였을 뿐 범행을 주도하지 아니하고, 실행행위를 직접 분담하지도 아니한 경우

나. 생계를 유지하기 위한 경우

- 다음 요소 중 하나 이상에 해당하는 경우를 의미함
 - 궁핍한 경제상황을 벗어나기 위한 경우
 - 치료비, 학비 등을 마련하기 위한 경우
 - 그 밖에 이에 준하는 경우

다. 실내 주거공간 이외의 장소에 침입한 경우(침입절도의 경우)

- 침입절도 중 '실내 주거공간(피해자가 계속적·반복적·일상적으로 거주하고, 피해자 또는 그 가족과 무관한 외부인이 용이하게 출입할 수 없는 공간)' 이외의 장소에 침입하여 절도를 행한 경우

라. 범행을 조직적으로 분담해서 행한 경우

- 절도의 실행을 목적으로 조직(범죄단체에 이를 것을 요하지 아니함)을 구성하여 사전에 범행을 모의하고, 역할 분담을 정한 후, 그에 따라 각자의 역할을 분담해서 범행을 실행한 경우

마. 개인적 피해 또는 사회적 피해가 상당히 중하고 그 피해가 회

복되지 아니한 경우

○ 개인적 피해가 상당히 중한 경우

- 고가의 골동품, 귀금속, 고액의 유가증권, 고액의 현금 등을 절취하여 피해자에게 상당히 중한 피해(피해자의 피해품에 대한 주관적 가치, 파생적 손해 등도 종합적으로 고려함)를 입힌 경우
- 기타 이에 준하는 경우

○ 사회적 피해가 상당히 중한 경우

- 특별재산의 대상 범위에 해당하지 아니한 물건을 절취하여 상당히 중한 사회적 피해를 야기한 경우
- 기타 이에 준하는 경우

바. 산림문화·휴양에 관한 법률 제35조 제2항, 산림보호법 제54조 제1항에 해당하는 경우

○ 지정산림문화자산을 절취한 경우

○ 보호수를 절취하거나 산림보호구역에서 산물을 절취한 경우

사. 소극가담

○ 피고인이 수동적으로 참여하거나 범행 수행에 소극적인 역할만 담당한 경우를 의미함

○ 다만, 실질적으로 범행을 주도하여 다른 사람으로 하여금 범행을 실행하게 한 경우는 제외함

2. 특별재산에 대한 절도

가. 특별재산에 대한 절도를 의도하지 않았던 경우

○ 특별재산이 일반적으로 소재하는 장소와 무관한 장소에서 특별재산에 대한 인식 또는 절취 목적 없는 절도범행의 기회에 우연히

특별재산에 해당하는 물품을 절취하게 된 경우를 의미

3. 상습·누범절도

가. 특수한 수법, 도구 또는 조직을 이용한 범행을 반복하여 행한 경우

○ 다음 중 하나 이상에 해당하는 범행을 반복하여 행한 경우를 의미

- 피해품의 물색 또는 피해품에 대한 점유의 취득·운반 등에 있어서 단순한 감시소홀 등을 이용한 것이 아니라 일정한 수법이나 기술 등이 필요한 경우
- 일반적으로는 쉽게 이동할 수 없는 피해품을 절취하기 위하여 도구를 사용한 경우
- 절도의 실행을 목적으로 조직(범죄단체에 이를 것을 요하지 아니함)을 구성하여 사전에 범행을 모의하고, 역할 분담을 정한 후, 그에 따라 각자의 역할을 분담해서 범행을 실행한 경우

[양형인자의 평가원칙]

1. 형량범위의 결정방법

- 형량범위는 특별양형인자를 고려하여 결정한다.
- 다만 복수의 특별양형인자가 있는 경우에는 아래와 같은 원칙에 따라 평가한 후 그 평가 결과에 따라 형량범위의 변동 여부를 결정한다.
 - ① 같은 숫자의 행위적 인자는 같은 숫자의 행위자적/기타 인자보다 중하게 고려되어야 한다. 다만 처벌을 원하지 않은 피해자의사는 행위인자와 동등하게 평가할 수 있다.
 - ② 같은 숫자의 행위적 인자 상호간 또는 행위자적/기타 인자 상호간은 동등한 것으로 본다.
 - ③ 위 ①, ② 원칙에 의하여도 형량범위가 확정되지 않는 사건에 대하여는 법관이 위 ①, ② 원칙에 기초하여 특별양형인자를 종합적으로 비교·평가함으로써 형량범위의 변동 여부를 결정한다.
- 양형인자에 대한 평가 결과 가중 요소가 큰 경우에는 가중적 형량범위에서, 감경 요소가 큰 경우에는 감경적 형량범위에서, 그 밖의 경우에는 기본적 형량범위에서 선고형을 정할 것을 권고한다.

2. 선고형의 결정방법

- 선고형은 위 1항에 의하여 결정된 형량범위 내에서 일반양형인자와 특별양형인자를 종합적으로 고려하여 결정한다.

[공통 원칙]

1. 양형기준상 권고형 범위의 특별 조정

- ① 특별양형인자에 대한 평가 결과 가중영역에 해당하는 사건이 특별가중인자만 2개 이상 존재하거나 특별가중인자가 특별감경인자보다 2개 이상 많을 경우에는 양형기준에서 권고하는 처단형 상한을 1/2까지 가중한다. 상한을 1/2까지 가중한 결과 처단형 범위가 15년을 상회하는 경우에는 무기징역을 선택할 수도 있다.
- ② 특별양형인자에 대한 평가 결과 감경영역에 해당하는 사건이 특별감경인자만 2개 이상 존재하거나 특별감경인자가 특별가중인자보다 2개 이상 많을 경우에는 양형기준에서 권고하는 처단형 하한을 1/2까지 감경한다.

2. 양형기준상 권고형 범위와 법률상 처단형 범위와의 관계

양형기준에서 권고하는 형량범위가 법률에 의한 가중/감경에 의한 처단형 범위와 불일치하는 경우에는 법률에 의한 처단형 상한 또는 하한에 따른다.

3. 법률상 임의적 감경사유의 처리 방법

양형기준의 양형인자표에 포함된 법률상 임의적 감경사유에 대하여 법관이 법률적 감경을 하지 않기로 하는 경우에는 작량감경사유로 고려한다.

공문서범죄 양형기준안

[적용범위]

공문서범죄의 양형기준은 공문서위조·변조(형법 제225조), 자격모용 공문서작성·변개(형법 제226조), 허위공문서 작성·변개(형법 제227조), 공전자기록위작·변작(형법 제227조의2), 공정증서원본불실기재(형법 제228조 제1항), 위 문서 등의 행사(형법 제229조), 공문서등 부정행사(형법 제230조)의 죄를 저지른 성인(19세 이상) 피고인에 대하여 적용한다.

[형종 및 형량의 기준]

1. 공문서 위조·변조 등의 경우

구 분	감경	기본	가중
제1유형	4월-1년	8월-2년	1년6월-3년
제2유형	1년-2년6월	1년6월-3년	2년6월-5년

구분		감경요소	가중요소
특별 양형 인자	행위	<ul style="list-style-type: none"> ○ 범행가담 또는 범행동기에 특히 참작할 사유가 있는 경우 ○ 범죄의 궁극적인 목적을 달성하지 못하여 사회적 위험이 현실화되지 못한 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 위·변조조직의 우두머리, 간부, 전문 위·변조기술자, 이들과 직접 연결된 알선·전달담당책임자의 지위에 있는 경우(2유형) ○ 다량의 문서를 반복적으로 위·변조한 경우 ○ 범죄로 인하여 중대한 사회적·경제적 피해가 야기된 경우 ○ 피지휘자에 대한 교사
	행위자 /기타	<ul style="list-style-type: none"> ○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 동종 누범(사문서 위·변조등 포함)
일반 양형 인자	행위	<ul style="list-style-type: none"> ○ 소극가담 ○ 변조부분이 문서전체에서 차지하는 비중이 그다지 높지 않은 경우 ○ 공정증서원본 불실기재 및 동행사의 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 전문 위·변조범, 알선책 등에게 의뢰한 경우 ○ 위·변조 등을 행한 자가 당해 위·변조된 문서를 행사한 경우 ○ 판결문, 여권 위·변조 등 사회적으로 공신력이 큰 중요한 문서(다만, 범죄로 인하여 중대한 사회적·경제적 피해가 야기된 경우는 제외) ○ 전문 위·변조장비(칼라프린트, 스캐너 등)를 사용한 경우
	행위자 /기타	<ul style="list-style-type: none"> ○ 형사처벌 전력 없음 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 이종누범, 누범에 해당하지 않는 동종전과(사문서범죄 포함)

2. 허위공문서 작성·변개 등의 경우

구 분	감경	기본	가중
제1유형	~8월	4월-10월	8월-1년6월
제2유형	6월-1년6월	8월-2년	1년6월-2년6월

구분		감경요소	가중요소
특별 양형 인자	행위	<ul style="list-style-type: none"> ○ 범행가담 또는 범행동기에 특히 참작할 사유가 있는 경우 ○ 허위공문서 작성으로 인하여 얻은 이익이나 이로 인하여 발생한 사회적·경제적 피해가 경미한 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 조직적 범행에 가담한 경우 ○ 범죄로 인하여 중대한 사회적·경제적 피해가 야기된 경우 ○ 피지휘자에 대한 교사
	행위자 /기타	<ul style="list-style-type: none"> ○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 5년 이내 동종(사문서범죄 포함)의 전과 또는 징계전력 ○ 이득의 은폐 또는 피해회복의 방해
일반 양형 인자	행위	<ul style="list-style-type: none"> ○ 소극가담 	
	행위자 /기타	<ul style="list-style-type: none"> ○ 장기간 특별한 징계 없이 성실히 근무한 경우(표창 수상 등 고려) 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 범행 후 증거은폐 또는 은폐시도 ○ 이종누범, 누범에 해당하지 않는 동종전과(사문서범죄 포함)

3. 공문서등 부정행사의 경우

구 분	감경	기본	가중
공문서등 부정행사	6월 이하	4월-10월	6월-1년6월

구분		감경요소	가중요소
특별 양형 인자	행위	○ 생계 유지를 위한 의도	○ 범행 목적을 달성한 경우(경미하지 않은 불법적 이득일 것) ○ 공무원의 자격을 사칭한 경우 ○ 피지휘자에 대한 교사
	행위자 /기타	○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수	○ 동종 누범
일반 양형 인자	행위	○ 범죄 목적을 궁극적으로 달성하지 못하여 사회적 위험이 현실화되지 못한 경우	○ 부정행사한 공문서를 불법적으로 취득한 경우(별도 범죄가 되는 경우 제외)
	행위자 /기타	○ 형사처벌 전력 없음 ○ 국외추방이 예상되는 경우	○ 이종누범, 누범에 해당하지 않는 동종전과(사문서범죄 포함)

[유형의 정의]

1. 공문서 위조·변조 등의 경우

- 제1유형 : 비영업적·비조직적 위조·변조행위 등
 - 제2유형에 해당하지 않는 위조·변조행위 등
- 제2유형 : 영업적 또는 조직적 위조·변조행위 등
 - 영업적 또는 조직적이라 함은, 위조·변조행위를 업으로 하거나, 우두머리·알선책·전달책 등의 조직을 갖춘 경우를 의미함
 - ※ 다수범죄 처리기준의 특례
 - 공문서범죄에 있어서 위·변조 등을 행한 자가 당해 위·변조된 문서를 행사함으로써 형법 제37조 전단의 경합범에 해당하는 경우에는 다수범죄 처리기준을 적용하지 않고 일반양형인자로만 취급

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
공문서 위조·변조 및 동 행사	형법 225조, 제229조	10년 이하
자격모용공문서 작성·변개 및 동 행사	형법 226조, 제229조	10년 이하
공전자기록 위작·변작 및 동 행사	형법 227조의2, 제229조	10년 이하
공정증서원본불실기재 및 동 행사	형법 제228조 제1항, 제229조	5년 이하

2. 허위공문서 작성·변개 등의 경우

- 제1유형 : 직무상 편의, 편법적 직무수행 등 소극적 목적에 따른 행위
 - 현지 확인 없이 그에 관한 허위의 공문서를 작성한 경우
 - 보조자가 행한 행위를 감독자가 직접 담당한 것으로 공문서를 작성한 경우
 - 직무상 과실 등을 숨기기 위한 경우
- 제2유형 : 이익을 취득하게 할 적극적 목적에 따른 행위

- 허위 수사·조사 서류 작성
- 피감독자에 대한 편의 제공
- 이익 획득 또는 의도로 허위공문서 작성
- 그 밖에 이에 준하는 행위

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
허위공문서 작성·변개 및 동 행사	형법 227조, 제229조	7년 이하

3. 공문서 부정행사의 경우

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
공문서 부정행사	형법 230조	2년 이하

[양형인자의 정의]

1. 공문서 위조·변조 등의 경우

가. 범행가담 또는 범행동기에 특히 참작할 사유가 있는 경우

- 다음 요소 중 하나 이상에 해당하는 경우를 의미함
 - 타인의 강압이나 위협 등에 의하여 강요된 상태에서 범행에 가담한 경우(형법 제12조에 해당하는 경우는 제외)
 - 범행을 단순 공모하였을 뿐 범행을 주도하지 아니하고, 실행행위를 직접 분담하지도 아니한 경우
 - 범행동기가 단순한 호기심 또는 과시 목적인 경우
 - 불법적 이득 취득을 목적으로 하지 않거나 경미한 불법적 이득 취득만을 목적으로 한 경우

나. 범죄의 궁극적인 목적을 달성하지 못하여 사회적 위험이 현실화되지 못한 경우

- 범행을 통해 의도한 목적을 최종적으로 달성하지 못하였고, 범행으로 인하여 발생할 우려가 있었던 사회적·경제적 피해가 궁극적으로 발생하지 아니한 경우

다. 위·변조조직의 우두머리, 간부, 전문 위·변조기술자, 이들과 직접 연결된 알선·전달담당책임자의 지위에 있는 경우

- 조직적 범죄에 있어서 조직의 중요한 지위에 있는 실질적인 우두머리, 간부, 전문 위·변조기술자, 조직의 하부 실무자 내지 조직책이 아닌 조직의 중간 간부급 이상의 알선·전달 담당 책임자

라. 범죄로 인하여 중대한 사회적·경제적 피해가 야기된 경우

- 범행으로 인하여 대규모의 경제적 손실을 야기하거나, 대규모의

이득을 취득하거나, 많은 피해자를 양산하는 등 사회적·경제적 질서를 교란하여 그 폐해가 중대하고 심각한 경우

마. 소극가담

- 피고인이 수동적으로 참여하거나 범행 수행에 소극적인 역할만 담당한 경우를 의미함
- 다만, 실질적으로 범행을 주도하여 다른 사람으로 하여금 범행을 실행하게 한 경우는 제외함

바. 변조부분이 문서전체에서 차지하는 비중이 그다지 높지 않은 경우

- 중요한 법률관계에 관한 부분이 아닌 변조행위(예 : 단순한 날짜 변조 - 단 이 경우에도 권리의 소멸과 관련된 경우에는 제외)

사. 전문 위·변조범, 알선책 등에게 의뢰한 경우

- 피고인은 전문 위·변조범 내지 위·변조단의 구성원이 아니나, 전문적인 위·변조범 내지 알선책 등 위·변조단의 구성원에게 의뢰하여 문서를 위·변조한 경우(예를 들어 인터넷 사이트를 통해 위·변조전문가에게 대가를 주고 위·변조를 의뢰하거나 위·변조단의 알선책 등을 통해 위·변조를 의뢰한 경우)

아. 판결문, 여권 위·변조 등 사회적으로 공신력이 큰 중요한 문서 (다만, 범죄로 인하여 중대한 사회적·경제적 폐해가 야기된 경우는 제외)

- 위·변조의 대상이 된 문서가 판결문, 여권, 중요지위에 관한 신분증명서, 특허증, 인감증명서 등 사회적으로 공신력이 크고 중요한

법률관계 내지 사실관계를 증명하는 서류인 경우(다만, 위·변조로 인한 사회적·경제적 피해가 큰 경우에 해당하면 따로 일반양형인자로 고려하지 아니함)

2. 허위공문서 작성·변개 등의 경우

가. 범행가담 또는 범행동기에 특히 참작할 사유가 있는 경우

- 다음 요소 중 하나 이상에 해당하는 경우를 의미함
 - 타인의 강압이나 위협 등에 의하여 강요된 상태에서 범행에 가담한 경우(형법 제12조에 해당하는 경우는 제외)
 - 범행을 단순 공모하였을 뿐 범행을 주도하지 아니하고, 실행행위를 직접 분담하지도 아니한 경우
 - 종전의 담당자, 주위의 유사업무 담당자들 사이에서 관행적으로 계속되어 온 공무수행방식을 만연히 따른 경우
 - 불법적 이득 취득을 목적으로 하지 않은 경우

나. 조직적 범행에 가담한 경우

- 외부 범죄조직의 조직적 범행에 가담하여 허위공문서 작성·변개 등을 저지른 경우를 의미

다. 범죄로 인하여 중대한 사회적·경제적 피해가 야기된 경우

- 수사기밀의 누설로 인하여 심각한 수사방해의 결과를 초래할 경우
- 무고한 사람이 형사처벌 또는 징계처분을 받은 경우
- 허위공문서로 인하여 행정조치나 인허가가 이루어져 그로 인한 상당한 피해가 발생한 경우
- 그 밖에 이에 준하는 경우

3. 공문서 부정행사의 경우

가. 공무원의 자격을 사칭한 경우

- 공문서등 부정행사를 통하여 공무원의 자격을 사칭함으로써 공무원자격사칭죄가 성립하는 경우를 의미함(별도로 다수범죄 처리기준은 적용하지 아니함)

나. 부정행사한 공문서를 불법적으로 취득한 경우(별도 범죄가 되는 경우 제외)

- 부정행사의 대상이 되는 공문서를 불법적인 방법으로 취득한 경우 중 취득행위가 별도의 범죄로 처벌되지 않는 경우(친족상도례, 피해자의 불특정 등)

[양형인자의 평가원칙]

1. 형량범위의 결정방법

- 형량범위는 특별양형인자를 고려하여 결정한다.
- 다만 복수의 특별양형인자가 있는 경우에는 아래와 같은 원칙에 따라 평가한 후 그 평가 결과에 따라 형량범위의 변동 여부를 결정한다.
 - ① 같은 숫자의 행위적 인자는 같은 숫자의 행위자적/기타 인자보다 중하게 고려되어야 한다.
 - ② 같은 숫자의 행위적 인자 상호간 또는 행위자적/기타 인자 상호간은 동등한 것으로 본다.
 - ③ 위 ①, ② 원칙에 의하여도 형량범위가 확정되지 않는 사건에 대하여는 법관이 위 ①, ② 원칙에 기초하여 특별양형인자를 종합적으로 비교·평가함으로써 형량범위의 변동 여부를 결정한다.
- 양형인자에 대한 평가 결과 가중 요소가 큰 경우에는 가중적 형량범위에서, 감경 요소가 큰 경우에는 감경적 형량범위에서, 그 밖의 경우에는 기본적 형량범위에서 선고형을 정할 것을 권고한다.

2. 선고형의 결정방법

- 선고형은 위 1항에 의하여 결정된 형량범위 내에서 일반양형인자와 특별양형인자를 종합적으로 고려하여 결정한다.

[공통 원칙]

1. 양형기준상 권고형 범위의 특별 조정

- ① 특별양형인자에 대한 평가 결과 가중영역에 해당하는 사건이 특별가중인자만 2개 이상 존재하거나 특별가중인자가 특별감경인자보다 2개 이상 많을 경우에는 양형기준에서 권고하는 처단형 상한을 1/2까지 가중한다.
- ② 특별양형인자에 대한 평가 결과 감경영역에 해당하는 사건이 특별감경인자만 2개 이상 존재하거나 특별감경인자가 특별가중인자보다 2개 이상 많을 경우에는 양형기준에서 권고하는 처단형 하한을 1/2까지 감경한다.

2. 양형기준상 권고형 범위와 법률상 처단형 범위와의 관계

양형기준에서 권고하는 형량범위가 법률에 의한 가중/감경에 의한 처단형 범위와 불일치하는 경우에는 법률에 의한 처단형 상한 또는 하한에 따른다.

3. 법률상 임의적 감경사유의 처리 방법

양형기준의 양형인자표에 포함된 법률상 임의적 감경사유에 대하여 법관이 법률적 감경을 하지 않기로 하는 경우에는 작량감경 사유로 고려한다.

식품 · 보건범죄 양형기준안

[적용범위]

식품 · 보건범죄의 양형기준은 다음의 범죄를 저지른 성인(19세 이상) 피고인에 대하여 적용한다.

건강기능식품에 관한 법률 제43조, 제44조 제4호, 제6호, 제7호

농산물품질관리법 제34조의3, 제35조 제1호 내지 제4호

농수산물의 원산지 표시에 관한 법률 제14조, 제15조

보건범죄단속에 관한 특별조치법 제2조 제1항, 제3조 제1항, 제5조

수산물품질관리법 제53조, 제53조의3 제1호

식품위생법 제93조 제1항, 제93조 제2항, 제94조 제1호, 제2호, 제95조 제1호, 제97조 제1호

약사법 제93조 제10호, 제94조 제1항 제9호

축산물가공처리법 제45조 제1항 제1호의2, 제2호, 제45조 제1항 제1호의2, 제5호, 제45조 제2항 제9호

화장품법 제28조 제1항 제3호, 제4호

의료법 제87조 제1항 제2호

[형종 및 형량의 기준]

1. 허위표시 유형

구분		감경	기본	가중
1	중소규모 유형 (5,000만 원 미만)	8월 이하	4월-1년	10월-1년6월
2	일반 유형	4월-1년	10월-2년	1년6월-3년6월
3	대규모 유형 (5억 원 초과)	8월-2년	1년6월-3년	2년-4년6월

구분		감경인자	가중인자
특별 양형 인자	행위 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 고용관계 또는 업무상 지시를 받는 관계로 범행에 가담한 경우 ○ 정품과 정품 아닌 것을 혼합하여 판매하는 등 법률위반 정도가 무겁지 아니한 경우 ○ 원산지허위표시나 가축에 대한 부정행위가 아닌 경우 ○ 제조된 식품 등이 유통되지 못한 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 사회적 신뢰가 현저하게 손상된 경우 ○ 실제 시중가격이 정상제품의 시중가격과 큰 차이가 있는 경우 ○ 의약품·화장품에 해당되는 경우 ○ 범행수법이 전문적·조직적·계획적인 경우
	행위자 기타 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수 또는 내부비리고발 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 동종 누범
일반 양형 인자	행위 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 실제로 취득한 부당이득의 액수가 크지 않은 경우 ○ 범행 동기에 참작할 만한 사정이 있는 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ TV 등 대중매체를 통하여 적극적으로 홍보한 경우 ○ 단속공무원과 결탁한 경우 ○ 범행기간이 장기간인 경우
	행위자 /기타 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 적발 후 바로 폐업·폐기 등 조치를 취한 경우 ○ 진지한 반성 ○ 형사처벌 전력 없음 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 범행 후 증거은폐 또는 은폐 시도 ○ 이종누범, 누범에 해당하지 않는 동종 전과(집행종료 후 10년 미만)

2. 유해 식품 · 의약품 · 화장품 유형

구분		감경	기본	가중
1	가짜 등 기준 · 규격 위반 식품 등의 제조 등	8월-1년6월	1년-2년6월	2년-4년
2	유해한 식품 등의 제조 등	1년-2년	1년6월-3년	2년6월-5년
3	특정 질병에 걸린 동물을 사용한 식품 제조 등	1년6월-3년	2년-4년6월	4년-7년
4	현저히 유해한 식품 등의 판매 등	2년6월-4년	3년6월-6년	5년-8년
5	사망결과가 발생한 경우	4년-7년	5년-8년	7년-10년

구분		감경인자	가중인자
특별 양형 인자	행위 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 고용관계 또는 업무상 지시를 받는 관계로 범행에 가담한 경우 ○ 제조된 식품 등이 유통되지 못한 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 중한 상해가 발생하거나 그 위험성이 매우 높은 경우 또는 다수의 피해자가 상해를 입은 경우 ○ 허위서류나 위조 등 부정한 수단을 사용한 경우 ○ 식품 등의 소매가격 1억 원 이상 또는 의약품 등의 소매가격이 2,000만 원 이상인 경우 ○ 유아·어린이용 식품 등인 경우
	행위 자 기타 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수 또는 내부비리고발 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 동종 누범
일반 양형 인자	행위 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 유해 식품 등의 제조나 유통 과정에서 중요 역할을 담당하지 않고 단순히 운반·보존·진열 행위만 한 경우 ○ 범행 동기에 참작할 만한 사정이 있는 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 단속공무원과 결탁한 경우 ○ 범행기간이 장기간인 경우 ○ 중한 상해에 이르지 않은 상해가 발생한 경우 ○ 의약품인 경우(제1,4,5유형) ○ 식품위생법 제93조 제2항을 위반한 경우(제2유형)
	행위 자/기 타 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 적발 후 바로 폐업·폐기 등 조치를 취한 경우 ○ 피해자측의 처벌불원(상해 또는 사망의 결과가 발생한 경우) ○ 진지한 반성 ○ 형사처벌 전력 없음 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 범행 후 증거은폐 또는 은폐 시도 ○ 이종누범, 누범에 해당하지 않는 동종 전과(집행종료 후 10년 미만)

3. 부정의료행위

구분		감경	기본	가중
1	단순 무면허 의료행위	4월-1년	8월-2년	1년6월-3년
2	영업적 무면허 의료행위	1년-2년6월	1년6월-3년	2년6월-4년
3	사망의 결과가 발생한 경우	2년6월-5년	4년-7년	5년-8년

구분		감경인자	가중인자
특별 양형 인자	행위 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 현대 의학적으로 치료가 불가능하거나 매우 어려운 상태에서 환자측의 적극적 요구에 의하여 이루어진 범행 ○ 의료행위 자체가 객관적으로 위험성이 적거나 치료효과가 나타난 경우 ○ 고용관계 또는 업무상 지시를 받는 관계로 범행에 가담한 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 중한 상해가 발생하거나 그 위험성이 매우 높은 경우 또는 다수의 피해자가 상해를 입은 경우 ○ 범죄로 인한 이득액이 큰 경우 (제2유형) ○ 의사·치과의사·한의사 자격을 사칭하는 등 환자측을 기망하여 의료행위를 한 경우
	행위자 기타 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수 또는 내부비리 고발 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 동종 누범
일반 양형 인자	행위 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 환자측의 사전 승낙이 있었던 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 단속공무원과 결탁한 경우 ○ 범행기간이 장기간인 경우 ○ 중한 상해에 이르지 않은 상해가 발생한 경우
	행위자 /기타 인자	<ul style="list-style-type: none"> ○ 환자측의 처벌불원 ○ 진지한 반성 ○ 형사처벌 전력 없음 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 범행 후 증거은폐 또는 은폐시도 ○ 이종누범, 누범에 해당하지 않는 동종 전과(집행종료 후 10년 미만)

[유형의 정의]

1. 허위표시 유형

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
(i) 원산지 표시를 거짓으로 하거나 이를 혼동하게 할 우려가 있는 표시를 하는 행위 (ii) 원산지 표시를 혼동하게 할 목적으로 그 표시를 손상 변경하는 행위 (iii) 원산지를 위장하여 판매하거나 원산지 표시를 한 농수산물이나 그 가공품에 다른 농수산물이나 가공품을 혼합하여 판매하거나 판매할 목적으로 보관이나 진열하는 행위	농수산물의 원산지 표시에 관한 법률 제14조	징역 7년 이하 또는 1억원 이하의 벌금, 병과 가능
농수산물이나 그 가공품을 조리하여 판매·제공하는 자가 다음 각 행위를 한 경우 (i) 원산지 표시를 거짓으로 하거나 이를 혼동하게 할 우려가 있는 표시를 하는 행위 (ii) 원산지를 위장하여 조리·판매·제공하거나, 조리하여 판매·제공할 목적으로 농수산물이나 그 가공품의 원산지 표시를 손상·변경하여 보관·진열하는 행위 (iii) 원산지 표시를 한 농수산물이나 그 가공품에 원산지가 다른 동일 농수산물이나 그 가공품을 혼합하여 조리·판매·제공하는 행위	농수산물의 원산지 표시에 관한 법률 제15조	징역 3년 이하 또는 3천만 원 이하의 벌금
(i) 유전자변형농산물의 표시를 허위로 하거나 이를 혼동하게 할 우려가 있는 표시를 하는 행위 (ii) 유전자변형농산물의 표시를 혼동하게 할 목적으로 그 표시를 손상·변경하는 행위 (iii) 유전자변형농산물의 표시를 한 농산물에 다른 농산물을 혼합하여 판매하거나 판매할 목적으로 보관 또는 진열	농산물품질관리법 제34조의 3(유전자변형농산물에 관한 허위표시)	7년 이하의 징역 또는 1억 원 이하의 벌금, 병과 가능
(i) 유전자변형수산물의 표시를 거짓으로 하거나 혼동하게 할 우려가 있는 표시를 하는 행위 (ii) 유전자변형수산물의 표시를 혼동하게 할 목적으로 그 표시를 손상·변경하는 행위 (iii) 유전자변형수산물의 표시를 한 수산물	수산물품질관리법 제53조(유전자변형수산물에 대한 허위표시)	7년 이하의 징역 또는 1억 원 이하의 벌금, 병과 가능

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
에 다른 수산물을 혼합하는 행위		
(i) 가축에 대하여 강제로 물을 먹이거나 식육에 물을 주입하는 등 부정한 방법으로 중량 또는 용량을 늘리는 행위	축산물가공처리법 제45조 제1항 제2호	7년 이하의 징역 또는 1억 원 이하의 벌금
(i) 식품첨가물의 표시, 기준과 규격이 정하여진 기구 및 용기·포장의 표시, 유전자재조합식품 등 표시에 관한 기준이 정하여진 식품 등을 그 기준에 맞는 표시 없이 판매하거나 판매할 목적으로 수입·진열·운반하거나 영업에 사용 (ii) 식품 등의 명칭·제조방법, 품질·영양 표시, 원산지 표시 및 식품이력추적관리 표시에 관한 허위표시 또는 과대광고, 과대포장. 식품 또는 식품첨가물에 의약품과 혼동할 우려가 있는 표시 또는 광고. (iii) 집단급식소의 경우에 관련 규정을 준용함	식품위생법 제97조 제1호[같은 법 제10조 제2항(같은 법 제88조에서 준용하는 경우를 포함함), 제13조 제1항의 규정에 위반한 경우에 한함]	3년 이하의 징역 또는 3천만원 이하의 벌금
(i) 건강기능식품의 명칭, 원재료, 제조방법, 영양소, 성분, 사용방법, 품질 및 건강기능식품이력추적관리 등에 관한 허위·과대의 표시·광고 (ii) 우수건강기능식품제조기준적용업소로 지정받지 아니한 자가 우수건강기능식품제조기준적용업소라는 명칭이나 이와 유사한 내용을 표시·광고 (iii) 표시기준 위반 건강기능식품의 판매, 유사표시 금지 위반	건강기능식품에 관한 법률 제44조 제4호, 제6호, 제7호(같은 법 제25조, 제26조의 규정을 위반한 경우에 한함)	5년 이하의 징역 또는 5천만원 이하의 벌금, 병과 가능
(i) 지리적표시품이 아닌 농산물 또는 그 가공품의 포장·용기·선전물 및 관련 서류에 지리적표시품의 표시를 하거나 이와 비슷한 표시 (ii) 표준규격품, 우수관리인증농산물, 이력추적관리 농산물 또는 지리적표시품이 아닌 농산물 또는 그 가공품에 표준규격품, 우수관리인증농산물, 이력추적관리 농산물 또는 지리적표시품을 혼합하여 판매하거나 판매할 목적으로 보관하거나 진열 (iii) 표준규격품, 우수관리인증농산물, 이력추적관리 농산물이 아닌 농산물 또는 그 가	농산물품질관리법 제35조 제1호 내지 제3호	3년 이하의 징역 또는 3천만원 이하의 벌금

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
공품에 표준규격품, 우수관리인증농산물, 이력추적관리 농산물의 표시를 하거나 이와 비슷한 표시		
(i) 표준규격품 · 품질인증품 · 이력추적관리품 · 친환경수산물인증품 또는 지리적표시품이 아닌 수산물 · 수산가공품에 표준규격의 표시, 품질인증의 표시, 수산물이력추적관리의 표시, 친환경수산물인증의 표시, 지리적표시 또는 이와 유사한 표시를 하는 등 허위표시 및 이를 판매하거나, 혼합하여 판매	수산물품질관리법 제53조의3 제1호	3년 이하의 징역 또는 3천만원 이하의 벌금
(i) 축산물의 명칭 · 제조방법 · 성분 · 영양가 및 품질과 그 포장에 있어서 허위표시 · 과대광고 또는 과대포장	축산물가공처리법 제45조 제2항 제9호	3년 이하의 징역 또는 5천만원 이하의 벌금
(i) 의약품의 용기, 포장, 첨부문서에 필수적 기재사항이 미비한 의약품을 판매하거나 판매할 목적으로 저장 또는 진열 (ii) 의약품이 아닌 것을 용기·포장 또는 첨부 문서에 의학적 효능·효과 등이 있는 것으로 오인될 우려가 있는 표시 또는 이와 같은 내용의 광고를 하거나, 이와 같은 의약품과 유사하게 표시 · 광고된 것을 판매하거나 판매할 목적으로 저장 또는 진열 (iii) 의약외품의 경우에 관련 규정을 준용함	약사법 제93조 제10호[같은 법 제61조 제1항 제1호(단, '위조 의약품' 판매 등의 경우는 제외함), 제2항의 규정에 위반한 경우에 한함. 같은 법 제66조에서 준용하는 경우를 포함함]	5년 이하의 징역 또는 2천만원 이하의 벌금
(i) 의학적 효능 · 효과 등이 있는 것으로 오인될 우려가 있게 기재 · 표시된化粧품을 판매하거나 판매의 목적으로 보관 또는 진열	化粧품법 제28조 제1항 제4호	3년 이하의 징역 또는 1천만원 이하의 벌금

2. 유해 식품 · 의약품 · 化粧품 유형

[제1유형]

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
(i) 식약청 고시 기준과 규격에 맞지 아니하는 식품 또는 식품첨가물을 판매하거나	식품위생법 제95조 제1호(같은 법 제7조	5년 이하의 징역 또는 5천만원

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
<p>판매할 목적으로 제조·수입·가공·사용·조리·저장·소분·운반·보존 또는 진열</p> <p>(ii) 식약청 고시 기준과 규격에 맞지 아니한 기구 및 용기·포장을 판매하거나 판매할 목적으로 제조·수입·저장·운반·진열하거나 영업에 사용</p> <p>(iii) 집단급식소의 경우 관련규정을 준용함</p>	제4항, 제9조 제4항의 규정을 위반한 경우에 한함. 같은 법 제88조에 의하여 준용되는 경우를 포함한다.)	원 이하의 벌금, 병과 가능
<p>(i) 식약청 고시 기준·규격 위반 건강기능식품의 판매 또는 판매 목적 제조·수입·사용·저장·운반·보존·진열</p> <p>(ii) 의약품의 용도로만 사용되는 원료를 사용하거나 배합·혼합비율·함량이 의약품과 같거나 유사한 건강기능식품을 제조하거나 그러한 건강기능식품을 수입·판매 또는 진열</p>	건강기능식품에 관한 법률 제44조 제7호(같은 법 제24조의 규정을 위반한 경우에 한함)	5년 이하의 징역 또는 5천만원 이하의 벌금, 병과 가능
(i) 농수산물부장관이 고시한 가공기준이나 성분규격에 맞지 아니한 가축 또는 판매 목적 수입 축산물의 도살·처리, 집유 및 가공 등	축산물가공처리법 제45조 제2항 제1호	3년 이하의 징역 또는 5천만원 이하의 벌금
(i) 위조 의약품을 판매하거나 판매 목적으로 저장·진열한 경우	약사법 제93조 제10호(같은 법 제61조 제1호 중 '위조 의약품'의 경우에 한함)	5년 이하의 징역 또는 2천만원 이하의 벌금
<p>다음 각 의약품을 판매하거나 판매할 목적으로 제조·수입·저장 또는 진열</p> <p>(i) 대한약전에 실린 의약품으로서 정상·성능 또는 품질이 대한약전에서 정한 기준에 맞지 아니하는 의약품</p> <p>(ii) 성분 또는 분량(유효 성분이 분명하지 아니한 것은 본질 또는 제조 방법의 요지)이 허가 또는 신고된 내용과 다른 의약품</p> <p>(iii) 식약청장이 정한 제법·정상·성능·품질·저장방법 등에 관한 기준에 맞지 아니한 의약품</p>	약사법 제94조 제1항 제9호(같은 법 제62조 제1 내지 3호의 규정을 위반한 경우에 한함)	3년 이하의 징역 또는 1천만원 이하의 벌금
(i) 식약청장 고시 규격기준에 적합하지 아니한化粧품을 판매하거나 판매의 목적	化粧품법 제28조 제1항 제3호(같은 법	3년 이하의 징역 또는 1천만

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
으로 제조·수입·보관 또는 진열	제13조 제2호의 규정을 위반한 경우에 한함)	원 이하의 벌금
(i) 기준과 규격에 맞지 아니하는 식품 또는 식품첨가물은 판매하거나 판매할 목적으로 제조·수입·가공·사용·조리·저장·소분·운반·보존 또는 진열 (ii) 기준과 규격에 맞지 아니하는 건강기능식품을 판매하거나 판매의 목적으로 제조·수입·사용·저장·운반·보존 또는 진열 (iii) 의약품의 용도로만 사용되는 원료를 사용하거나 배합·혼합비율·함량이 의약품과 같거나 유사한 건강기능식품을 제조하거나 그러한 건강기능식품을 수입·판매 또는 진열 (iv) 이미 허가 또는 신고된 식품, 식품첨가물 또는 건강기능식품과 유사하게 위조·변조하거나 그 정을 알고 판매·취득·알선	보건범죄단속에 관한 특별조치법 제2조 제1항 제2호(식품위생법 제7조 제4항, 건강기능식품에 관한 법률 제24조의 규정을 위반한 경우와 이미 허가·신고된 식품 등의 위·변조 등 경우에 한함. 식품, 식품첨가물 또는 건강기능식품의 가액이 소매가격으로 연간 5천만 원 이상인 경우에 한함)	무기 또는 3년 이상의 징역, 소매가격의 2배 이상 5배 이하에 상당하는 벌금을 병과
(i) 주된 성분의 효능을 전혀 다른 성분의 효능으로 대체하거나 허가된 함량보다 현저히 부족하게 제조하거나, 그 정을 알고 판매하거나, 판매할 목적으로 취득하거나, 판매를 알선하거나 또는 진료의 목적으로 구입 (ii) 이미 허가된 의약품 또는 화장품과 유사하게 위조 또는 변조하거나, 그 정을 알고 이를 판매하거나, 판매할 목적으로 취득하거나, 판매를 알선하거나 또는 진료의 목적으로 구입	보건범죄단속에 관한 특별조치법 제3조 제1항 제2호(약사법 제62조 제2호에 위반한 경우와 이미 허가된 의약품등의 위·변조 등 경우에 한함. 의약품 또는 화장품의 가액이 소매가격으로 연간 1천만 원 이상인 경우에 한함)	무기 또는 3년 이상의 징역, 소매가격의 2배 이상 5배 이하에 상당하는 벌금을 병과

[제2유형]

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
(i) 다음 중 어느 하나에 해당하는 원료 또는 성분 등을 사용하여 판매할 목적으로	식품위생법 제93조 제2항	1년 이상의 징역, 소매가격의 2배

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
<p>식품 또는 식품첨가물을 제조·가공 또는 조리</p> <p>1. 마황 2. 부자 3. 천오 4. 초오 5. 백부자 6. 섬수 7. 백선평 8. 사리풀</p>		<p>이상 5배 이하에 상당하는 벌금을 병과</p>
<p>(i) 위해식품 등, 병든 동물 고기 등, 기준·규격이 고시되지 아니한 화학적 합성품 등의 판매 또는 판매 목적 채취·제조·수입·가공·사용·조리·저장·소분·운반·진열</p> <p>(ii) 유독·유해물질이 들어 있거나 묻어 있어 인체의 건강을 해칠 우려가 있는 기구 및 용기·포장과 식품 또는 식품첨가물에 직접 닿으면 해로운 영향을 끼쳐 인체의 건강을 해칠 우려가 있는 기구 및 용기·포장을 판매하거나 판매할 목적으로 제조·수입·저장·운반·진열</p>	<p>식품위생법 제94조 제1호, 제2호</p>	<p>7년 이하의 징역, 또는 1억 원 이하의 벌금, 병과 가능</p>
<p>(i) 위해건강기능식품을 판매하거나 판매할 목적으로 제조·수입·사용·저장·운반·진열</p>	<p>건강기능식품에 관한 법률 제43조(같은 법 제23조의 규정을 위반한 경우에 한함)</p>	<p>7년 이하의 징역 또는 1억 원 이하의 벌금, 병과 가능</p>
<p>(i) 기립불능 가축을 도살·처리하여 식용으로 사용하거나 판매</p> <p>(ii) 썩은 것, 유독물질이 들어있는 것, 병원성미생물에 오염된 것 등의 축산물을 판매하거나 판매할 목적으로 처리·가공·포장·사용·수입·보관·운반 또는 진열</p>	<p>축산물가공처리법 제45조 제1항 제1호의2, 제5호</p>	<p>7년 이하의 징역 또는 1억 원 이하의 벌금</p>
<p>(i) 불결한 물질 또는 썩은 물질로 된, 병원 미생물에 오염된, 이물질이 섞여 있는, 식약청장이 정하지 아니한 타르색소가 사용된, 국민보건에 위해를 줄 염려가 있는 의약품을 판매하거나 판매할 목적으로 제조·수입·저장 또는 진열</p>	<p>약사법 제94조 제1항 제9호(같은 법 제62조 제4 내지 7호, 제11호의 규정을 위반한 경우에 한함)</p>	<p>3년 이하의 징역 또는 1천만 원 이하의 벌금</p>
<p>(i) 변질되거나 변패한 물질로 된, 병원미생물에 오염된, 이물이 혼입된, 식약청장이 정한 배합금지원료가 함유되었거나 배합허용한도를 초과하여 함유한, 식약청장이 정하지 아니한 타르색소가 사용된 화장품을 판매하거나 판매할 목적으로 제조·수입·보관 또는 진열</p>	<p>화장품법 제28조 제1항 제3호(같은 법 제62조 제3 내지 7호의 규정을 위반한 경우에 한함)</p>	<p>3년 이하의 징역 또는 1천만 원 이하의 벌금</p>

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
(i) 기준·규격이 고시되지 아니한 화학적 합성품인 첨가물과 이를 함유한 물질을 식품첨가물로 사용 (ii) 위 식품첨가물이 함유된 식품을 판매하거나 판매할 목적으로 제조·수입·가공·사용·조리·저장·소분·운반 또는 진열	보건범죄단속에 관한 특별조치법 제2조 제1항 제2호(식품위생법 제6조의 규정을 위반한 경우에 한함. 식품 등의 가액이 소매 가격으로 연간 5천만 원 이상인 경우에 한함)	무기 또는 3년 이상의 징역, 소매가격의 2배 이상 5배 이하에 상당하는 벌금을 병과

[제3유형]

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
(i) 소해면상뇌증(광우병), 2. 탄저병, 3. 가금 인플루엔자질병에 걸린 동물을 사용하여 판매할 목적으로 식품 또는 식품첨가물을 제조·가공 또는 조리	식품위생법 제93조 제1항	3년 이상의 징역, 소매가격의 2배 이상 5배 이하에 상당하는 벌금을 병과

[제4유형]

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
(i) 식품, 식품첨가물 또는 건강기능식품이 인체에 현저히 유해 (ii) 의약품 또는 화장품이 인체에 현저히 유해한 때	보건범죄단속에 관한 특별조치법 제2조 제1항 제1호, 제3조 제1항 제1호	무기 또는 5년 이상의 징역, 소매가격의 2배 이상 5배 이하에 상당하는 벌금을 병과

[제5유형]

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
(i) 제2, 3유형에 해당하는 범죄로 인하여 사람을 사망에 이르게 한 경우	각 제2, 3유형에서의 그것과 같음	
(ii) 제4유형에 해당하는 범죄로 인하여 사람을 사망에 이르게 한 경우	보건범죄단속에 관한 특별조치법 제2조 제1항 제3호, 제3조 제1항 제3호	사형·무기 또는 5년 이상의 징역, 소매가격의 2배 이상 5배 이하에 상당하는 벌금을 병과

3. 부정의료행위

[제1유형]

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
(i) 무면허 의료행위	의료법 제87조 제1항 제2호(같은 법 제27조 제1항의 규정에 위반한 경우에 한함)	5년 이하의 징역이나 2천만원 이하의 벌금에 한함

[제2유형]

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
(i) 영리를 목적으로 의사가 아닌 자가 의료행위를, 치과의사가 아닌 자가 치과의료행위를, 한의사가 아닌 자가 한방의료행위를 업으로 하는 부정의료업자	보건범죄단속에 관한 특별조치법 제5조	무기 또는 2년 이상의 징역, 100만원 이상 1천만원 이하의 벌금을 병과

[제3유형]

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
(i) 제1, 2유형에 해당하는 범죄로 인하여 사람을 사망에 이르게 한 경우	각 제1, 2유형에서의 그것과 같음	

[양형인자의 정의]

1. 허위표시 유형

가. 고용관계 또는 업무상 지시를 받는 관계로 범행에 가담한 경우

- 피고인이 피용자 또는 부하직원의 지위에서 회사나 영업주의 이익을 위해 수동적으로 범행에 참여하거나 범행수행에 소극적인 역할만 담당한 경우를 의미한다.

나. 정품과 정품 아닌 것을 혼합하여 판매하는 등 법률위반 정도가 무겁지 아니한 경우

- 100% 외국산 쌀을 국내산 쌀인 것처럼 판매하는 경우와 달리, 외국산 쌀과 국내산 쌀을 혼합하여 국내산 쌀인 것처럼 판매하거나, 실제로는 수입산 고춧가루 50%와 국내산 고춧가루 50%로 혼합한 고춧가루를 '수입산 고춧가루 70%, 국내산 고춧가루 30%'로 표시하여 판매하는 행위 등 비난의 정도가 상대적으로 가벼운 경우를 의미한다.

다. 제조된 식품 등이 유통되지 못한 경우

- 제조된 식품 등의 대부분이 제3자에게 점유·소유가 넘겨지지 아니하고 피고인의 지배 하에 있는 상태를 말한다.

라. 사회적 신뢰가 현저히 손상된 경우

- 다음 중 하나 이상에 해당하는 경우를 의미한다.
 - 사회적으로 널리 알려진 유명 상품인 경우
 - 백화점이나 전문 대리점 등 상대적으로 높은 공신력이 부여되는 장소에서 판매되는 상품인 경우

- 사회적으로 널리 알려진 대규모 기업이 허위표시 등을 한 경우
- 그밖에 이에 준하는 경우

마. 실제 시중가격이 정상제품의 시중가격과 큰 차이가 있는 경우

- 허위표시가 제거된 상태에서의 시중가격이 정상제품의 시중가격과 차이가 큰 경우를 의미한다.

바. 범행수법이 전문적·조직적·계획적인 경우

- 다음 중 하나 이상에 해당하는 경우를 의미한다.
 - 기망의 수단과 방법을 사전에 치밀하게 계획한 경우
 - 다수인이 역할을 분담하여 조직적으로 범행한 경우
 - 포장시설 기타 자동화 설비, 인쇄된 라벨이나 포장지를 사용하여 범행한 경우
 - 그밖에 이에 준하는 경우

사. 내부비리 고발

- 조직적 범죄에 가담해 온 피고인이 범죄를 단절시키고자 하는 자발적 동기에서 내부비리를 고발함으로써 수사가 개시된 경우를 의미한다.

아. 동종 전과

- 양형기준이 설정된 식품보건범죄(허위표시 유형 범죄뿐만 아니라 유해 식품·의약품·화장품 유형 및 부정 의료행위 유형의 범죄를 모두 포함함)로 인한 전과를 의미한다.

자. TV 등 대중매체를 통하여 적극적으로 홍보한 경우

- 대중매체에는 TV, 라디오, 신문, 잡지, 인터넷 사이트 등이 포함

된다.

차. 범행기간이 장기간인 경우

- 실제로 영업을 개시한 후 단속될 때까지의 기간이 2년 이상인 경우를 의미한다.

카. 범행 동기에 참작할 만한 사정이 있는 경우

- 예를 들면, 지속적으로 무분별하게 원산지를 허위표시한 쌀을 판매한 것이 아니라 특정 지역의 쌀이 부족할 경우에만 부득이 다른 지역 쌀을 허위로 표시하여 판매하거나, 거래처에서 납품단가를 너무 낮게 책정하는 바람에 그 납품단가에 맞추기 위하여 허위표시 범죄를 범한 경우 등 범행에 이르게 된 동기에 참작할 사유가 있는 경우를 말한다.

2. 유해 식품 · 의약품 · 화장품 유형

가. 고용관계 또는 업무상 지시를 받는 관계로 범행에 가담한 경우

- 피고인이 피용자 또는 부하직원의 지위에서 회사나 영업주의 이익을 위해 수동적으로 범행에 참여하거나 범행수행에 소극적인 역할만 담당할 경우를 의미한다.

나. 허위서류나 위조 등 부정한 수단을 사용한 경우

- 법령에 의해 관할관청에 제출하거나 기록·보존하도록 되어 있는 서류를 허위로 작성하거나 이를 위조하는 등 범행을 은폐하기 위하여 추가적으로 부정한 수단을 사용한 경우를 의미한다.

다. 유아·어린이용 식품 등인 경우

- 분유, 이유식, 어린이용 비타민, 어린이용 보습제 등 유아 또는 어린이의 건강과 성장에 관련된 식품·의약품·화장품을 의미한다.

라. 내부비리 고발

- 조직적 범죄에 가담해 온 피고인이 범죄를 단절시키고자 하는 자발적 동기에서 내부비리를 고발함으로써 수사가 개시된 경우를 의미한다.

마. 동종 전과

- 양형기준이 설정된 식품보건범죄(유해 식품·의약품·화장품 유형의 범죄뿐만 아니라 허위표시 유형 및 부정 의료행위 유형의 범죄를 모두 포함함)로 인한 전과를 의미한다.

바. 범행기간이 장기간인 경우

- 실제로 영업을 개시한 후 단속될 때까지의 기간이 1년 이상인 경우를 의미한다.

사. 범행 동기에 참작할 만한 사정이 있는 경우

- 임상실험의 목적으로 의약품을 제조한 경우와 같이 사람에게 해악을 가하거나 경제적 이득을 취득할 목적이 아닌 경우 등 동기에 있어서 참작할 만한 사정이 있는 경우를 의미한다.

아. 피해자측의 처벌불원

- 피고인이 자신의 범행에 대하여 뉘우치고, 피해자나 그 가족이 이

를 받아들여 피고인의 처벌을 원하지 않는 경우를 의미한다.

- 피해회복을 위한 진지한 노력 끝에 합의에 준할 정도의 상당한 금액을 공탁한 경우도 포함한다.

3. 부정의료행위

가. 현대 의학적으로 치료가 불가능하거나 매우 어려운 상태

- 말기 암, 심각한 뇌손상으로 인한 지속적 식물상태, 뇌사 등 현대 의료수준에서 더 이상 회복이 불가능하거나 회복가능성이 매우 낮은 것으로 객관적으로 인정되는 경우를 의미한다.

나. 환자측의 적극적 요구

- 환자 본인이나 그 보호자가 피고인에게 의사·치과의사·한의사 면허가 없음을 잘 알면서도 치료행위를 자발적·명시적으로 요구한 경우를 의미한다.

다. 객관적으로 위험성이 적은 의료행위

- 단순한 건강검진, 성병검사, DNA 검사와 같이 해석상으로는 의료행위에 포함되지만 신체에 대한 직접적인 침해행위로 볼 수 없거나, 뜸이나 수지침 등과 같이 신체에 대한 침해의 정도가 낮은 의료행위를 의미한다.

라. 고용관계 또는 업무상 지시를 받는 관계로 범행에 가담한 경우

- 피고인이 피용자 또는 부하직원의 지위에서 회사나 영업주의 이익을 위해 수동적으로 범행에 참여하거나 범행수행에 소극적인 역할만 담당한 경우를 의미한다.

마. 환자측의 사전승낙

- 환자 본인이나 그 보호자가 피고인에게 의사·치과의사·한의사 면허가 없음을 잘 알면서도 치료행위를 사전에 허락한 경우로서 적극적 요구에까지 이르지 않는 경우를 의미한다.

바. 내부비리 고발

- 조직적 범죄에 가담해 온 피고인이 범죄를 단절시키고자 하는 자발적 동기에서 내부비리를 고발함으로써 수사가 개시된 경우를 의미한다.

사. 동종 전과

- 양형기준이 설정된 식품보건범죄(부정의료행위 유형의 범죄뿐만 아니라 허위표시 유형 및 유해 식품·의약품·화장품 유형의 범죄를 모두 포함함)로 인한 전과를 의미한다.

아. 범행기간이 장기간인 경우

- 실제로 영업을 개시한 후 단속될 때까지의 기간이 1년 이상인 경우를 의미한다.

자. 환자측의 처벌불원

- 피고인이 자신의 범행에 대하여 뉘우치고, 무면허 의료행위의 상대방인 환자나 그 가족이 이를 받아들여 피고인의 처벌을 원하지 않는 경우를 의미한다.
- 피해회복을 위한 진지한 노력 끝에 합의에 준할 정도의 상당한 금

액을 공탁한 경우도 포함한다.

[양형인자의 평가원칙]

1. 형량범위의 결정방법

- 형량범위는 특별양형인자를 고려하여 결정한다.
- 다만 복수의 특별양형인자가 있는 경우에는 아래와 같은 원칙에 따라 평가한 후 그 평가 결과에 따라 형량범위의 변동 여부를 결정한다.
 - ① 같은 숫자의 행위적 인자는 같은 숫자의 행위자적/기타 인자보다 중하게 고려되어야 한다. 다만 처벌을 원하지 않은 피해자 또는 유족의 의사는 행위인자와 동등하게 평가할 수 있다.
 - ② 같은 숫자의 행위적 인자 상호간 또는 행위자적/기타 인자 상호간은 동등한 것으로 본다.
 - ③ 위 ①, ② 원칙에 의하여도 형량범위가 확정되지 않는 사건에 대하여는 법관이 위 ①, ② 원칙에 기초하여 특별양형인자를 종합적으로 비교·평가함으로써 형량범위의 변동 여부를 결정한다.
- 양형인자에 대한 평가 결과 가중 요소가 큰 경우에는 가중적 형량범위에서, 감경 요소가 큰 경우에는 감경적 형량범위에서, 그 밖의 경우에는 기본적 형량범위에서 선고형을 정할 것을 권고한다.

2. 선고형의 결정방법

- 선고형은 위 1항에 의하여 결정된 형량범위 내에서 일반양형인자와 특별양형인자를 종합적으로 고려하여 결정한다.

[공통 원칙]

1. 양형기준상 권고형 범위의 특별 조정

- ① 특별양형인자에 대한 평가 결과 가중영역에 해당하는 사건이 특별가중인자만 2개 이상 존재하거나 특별가중인자가 특별감경인자보다 2개 이상 많을 경우에는 양형기준에서 권고하는 처단형 상한을 1/2까지 가중한다.
- ② 특별양형인자에 대한 평가 결과 감경영역에 해당하는 사건이 특별감경인자만 2개 이상 존재하거나 특별감경인자가 특별가중인자보다 2개 이상 많을 경우에는 양형기준에서 권고하는 처단형 하한을 1/2까지 감경한다.

2. 양형기준상 권고형 범위와 법률상 처단형 범위와의 관계

양형기준에서 권고하는 형량범위가 법률에 의한 가중/감경에 의한 처단형 범위와 불일치하는 경우에는 법률에 의한 처단형 상한 또는 하한에 따른다.

3. 법률상 임의적 감경사유의 처리 방법

양형기준의 양형인자표에 포함된 법률상 임의적 감경사유에 대하여 법관이 법률적 감경을 하지 않기로 하는 경우에는 작량감경 사유로 고려한다.

약취 · 유인범죄 양형기준안

[적용범위]

약취·유인범죄의 양형기준은 미성년자의 약취·유인(형법 제287조), 영리등을 위한 약취·유인·매매등(형법 제288조), 국외이송을 위한 약취·유인·매매(형법 제289조), 약취·유인·매매된 자의 수수 또는 은닉(형법 제292조), 상습범(형법 제293조), 인질강요(형법 제324조의2), 인질상해·치상(형법 제324조의3), 특가법상 약취·유인(특가법 제5조의2 제1항, 제2항, 제4항)의 죄를 저지른 성인(19세 이상) 피고인에 대하여 적용한다.

[형종 및 형량의 기준]

1. 약취·유인(매매·수수·은닉·국외이송 포함)만 한 경우

유형	감경	기본	가중
제1유형	6월 - 1년6월	1년 - 2년6월	2년 - 4년
제2유형	2년6월 - 5년	4년 - 6년	5년 - 8년
제3유형	4년 - 7년	6년 - 9년	7년 - 10년

● 특강(누범)에 해당되는 경우에는 형량범위의 상한과 하한을 1.5배 가중

구분		감경요소	가중요소
특별 양형 인자	행위	<ul style="list-style-type: none"> ○ 자의로 피해자를 안전한 장소에 풀어 준 경우 ○ 수수 또는 은닉만 한 경우 ○ 의사능력 있는 피해자 본인의 동의가 있는 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 피해자가 13세 미만이거나 지적 장애 상태인 경우 ○ 범행을 조직적으로 분담해서 행한 경우 ○ 피지휘자에 대한 교사 ○ 흉기 기타 위험한 물건을 휴대한 경우 ○ 특별보호장소에서의 범행(피해자가 13세 미만인 경우)
	행위자 /기타	<ul style="list-style-type: none"> ○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수 ○ 처벌불원 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 특강(누범)에 해당하지 않는 동종 누범 ○ 상습범(처벌규정이 있는 경우에 한함)
일반 양형 인자	행위	<ul style="list-style-type: none"> ○ 소극 가담 ○ 타인의 강압이나 위협 등에 의한 범행 가담 ○ 양육권이 없는 부모 또는 친족의 범행으로서 범행동기에 있어서 참작할 만한 사정이 있는 경우 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 피해자에게 심신장애 상태를 야기하여 범행을 한 경우 ○ 2인 이상 공동 범행
	행위자 /기타	<ul style="list-style-type: none"> ○ 형사 처벌 전력 없음 ○ 상당 금액 공탁 ○ 진지한 반성 	<ul style="list-style-type: none"> ○ 특강(누범)에 해당하지 않는 이종 누범, 누범에 해당하지 않는 동종 및 폭력 실행전과(집행종료 후 10년 미만) ○ 합의 시도 중 피해 야기

2. 약취·유인 후 피해자의 신체를 침해한 경우

구분	감경	기본	가중
제1유형	2년6월 - 4년	3년 - 5년	4년 - 7년
제2유형	3년 - 6년	5년 - 8년	6년 - 10년
제3유형	5년 - 8년	7년 - 10년	9년 - 14년

● 특강(누범)에 해당되는 경우에는 형량범위의 상한과 하한을 1.5배 가중

구분		감경요소	가중요소
특별 양형 인자	행위	○ 자의로 피해자를 안전한 장소에 풀어 준 경우	○ 피해자가 13세 미만이거나 지적 장애 상태인 경우 ○ 범행을 조직적으로 분담해서 행한 경우 ○ 피지휘자에 대한 교사 ○ 흉기 기타 위험한 물건을 휴대한 경우 ○ 특별보호장소에서의 범행(피해자가 13세 미만인 경우) ○ 신체 침해의 정도가 중한 경우
	행위자 /기타	○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수 ○ 처벌불원	○ 특강(누범)에 해당하지 않는 동종 누범
일반 양형 인자	행위	○ 소극 가담 ○ 타인의 강압이나 위협 등에 의한 범행 가담	○ 피해자에게 심신장애 상태를 야기하여 범행을 한 경우 ○ 2인 이상 공동 범행
	행위자 /기타	○ 형사처벌 전력 없음 ○ 상당 금액 공탁 ○ 진지한 반성	○ 특강(누범)에 해당하지 않는 이종 누범, 누범에 해당하지 않는 동종 및 폭력 실행전과(집행종료 후 10년 미만) ○ 합의 시도 중 피해 야기

3. 약취·유인 후 재물 등을 요구·취득한 경우

구분	감경	기본	가중
제1유형	4년 - 7년	5년 - 8년	7년 - 11년
제2유형	6년 - 9년	8년 - 12년	10년 - 15년

- 인질강요(형법 제324조의2)는 제1유형에 포섭하되, 형량범위의 상한과 하한을 1/2로 감경
- 특강(누범)에 해당되는 경우에는 형량범위의 상한과 하한을 1.5배 가중

구분		감경요소	가중요소
특별 양형 인자	행위	○ 자의로 피해자를 안전한 장소에 풀어 준 경우	○ 피해자가 13세 미만이거나 지적 장애 상태인 경우 ○ 범행을 조직적으로 분담해서 행한 경우 ○ 피지휘자에 대한 교사 ○ 흉기 기타 위험한 물건을 휴대한 경우 ○ 특별보호장소에서의 범행(피해자가 13세 미만인 경우) ○ 실제 취득한 재물 또는 재산상 이익의 가액이 1억 원 이상이거나, 요구한 가액이 2억 원 이상인 경우
	행위자 /기타	○ 농아자 ○ 심신미약(본인 책임 없음) ○ 자수 ○ 처벌불원	○ 특강(누범)에 해당하지 않는 동종 누범
일반 양형 인자	행위	○ 소극 가담 ○ 타인의 강압이나 위협 등에 의한 범행 가담	○ 피해자에게 심신장애 상태를 야기하여 범행을 한 경우 ○ 2인 이상 공동 범행
	행위자 /기타	○ 형사처벌 전력 없음 ○ 상당 금액 공탁 ○ 진지한 반성	○ 특강(누범)에 해당하지 않는 이종 누범, 누범에 해당하지 않는 동종 및 폭력 실행전과(집행종료 후 10년 미만) ○ 합의시도 중 피해야기

4. 약취·유인 후 사망의 결과가 발생한 경우

● 형량범위 설정 상의 문제점

- 유기징역형 상한 상승, 사형·무기징역의 감경시 형의 상·하한 상승 등을 내용으로 하는 형법 중 개정법률이 공포되어 2010. 10. 16. 시행될 예정임
- 약취·유인 후 사망의 결과가 발생한 경우의 형량범위는 개정 형법의 직접적인 영향을 받는 유형으로서, 양형실무의 통계가 전혀 없어 경험적 양형실무를 반영할 방법이 없으므로 규범적으로만 형량범위를 정할 수밖에 없음
- 현재까지 이에 대한 본격적인 논의가 없을 뿐만 아니라 양형이론 및 실무에 관한 시각 또는 철학에 따라 적절한 형량범위에 관하여 매우 다양한 입장이 존재할 수 있음
- 향후 심도 있는 논의를 통하여 법정형 및 죄질이 유사한 강간치사·살인, 강도치사·살인 등과 함께 종합적으로 형량범위를 정하는 것이 타당할 것으로 생각됨

[유형의 정의]

1. 약취·유인만 한 경우

가. 제1유형 : 목적이 명확하지 않거나 제2, 3유형에 해당하지 않는
약취·유인·수수·은닉·국외이송의 경우

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
미성년자의 약취·유인	형법 287조	10년 이하
형법 제287조의 약취·유인된 미성년자의 수수·은닉	형법 292조 제2항	5년 이하

나. 제2유형 : 비난할 만한 목적에 의한 약취·유인 등

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
재물 취득 목적	특가법 제5조의2 제1항 제1호	무기, 5년 이상
추행·간음·영리 목적	특가법 제5조의2 제4항, 형법 제288조 제1항	무기, 5년 이상
추업 사용 목적	특가법 제5조의2 제4항, 형법 제288조 제2항	무기, 5년 이상
국외 이송 목적	특가법 제5조의2 제4항, 형법 제289조 제1항	무기, 5년 이상
약취·유인·매매된 미성년자 국외이 송	특가법 제5조의2 제4항, 형법 제289조 제2항	무기, 5년 이상
형법 제288조 또는 제289조의 약취· 유인·매매·이송된 미성년자의 수수· 은닉	특가법 제5조의2 제4항, 형법 제292조 제1항	무기, 5년 이상

다. 제3유형 : 살해 목적 약취·유인의 경우

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
살해 목적	특가법 제5조의2 제1항 제2호	사형, 무기, 7년 이상

2. 약취·유인 후 피해자의 신체를 침해한 경우

가. 대상범죄

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
인질상해·치상	형법 제324조의3	무기, 5년 이상
약취·유인 미성년자 폭행·상해·감금·유기·가혹행위	특가법 제5조의2 제2항 제3호	무기, 5년 이상

나. 유형

(1) 제1유형 : 목적이 명확하지 않거나, 제2, 3유형에 해당하지 않는 약취·유인의 경우

(2) 제2유형 : 비난할 만한 목적에 의한 약취·유인의 경우

- 재물 취득 목적인 경우
- 추행·간음·영리 목적인 경우
- 취업사용 목적인 경우
- 국외이송 목적인 경우

(3) 제3유형 : 살해 목적 약취·유인의 경우

- 살해 목적

3. 약취·유인 후 재물 등을 요구·취득한 경우

가. 제1유형

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
재물이나 재산상 이익 요구	특가법 제5조의2 제2항 제1호	무기, 10년 이상

※ 인질강요(형법 제324조의2)는 제1유형에 포섭하되, 형량범위의 상한과 하한을 1/2 감경

나. 제2유형

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
재물이나 재산상 이익 취득	특가법 제5조의2 제2항 제1호	무기, 10년 이상

4. 약취·유인 후 사망의 결과가 발생한 경우

가. 제1유형

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
미성년자약취·유인치사	특가법 제5조의2 제2항 제4호	사형, 무기, 7년 이상
인질치사(형법 제324조의4)	형법 제324조의4	무기, 10년 이상

나. 제2유형

구 성 요 건	적 용 법 조	법정형
미성년자약취·유인살해	특가법 제5조의2 제2항 제2호	사형, 무기
인질살해	형법 제324조의4	사형, 무기

[양형인자의 정의]

1. 약취·유인(매매·수수·은닉·국외이송 포함)만 한 경우

가. 특별보호장소에서의 범행(피해자가 13세 미만인 경우)

- 학교(교정, 교사 포함), 어린이집, 보육원, 유치원 등 교육시설 또는 보호시설의 내부와 주변, 등하굣길, 공동주택 내부의 계단·승강기 등과 같이 13세 미만 피해자에 대하여 특별한 보호가 필요한 장소에 있는 피해자에 대하여 범행을 시도한 경우를 의미함

나. 의사능력 있는 피해자 본인의 동의가 있는 경우

- 의사능력 있는 피해자 본인은 동의하였으나, 법정대리인 등의 보호감독권이 침해된 경우

다. 범행을 조직적으로 분담해서 행한 경우

- 약취·유인범죄의 실행을 목적으로 조직(범죄단체에 이를 것을 요하지 아니함)을 구성하여 사전에 범행을 모의하고, 역할 분담을 정한 후, 그에 따라 각자의 역할을 분담해서 범행을 실행한 경우

라. 소극가담

- 피고인이 범행에 수동적으로 참여하거나 범행 수행에 소극적인 역할만 담당한 경우를 의미함
- 다만, 실질적으로 범행을 주도하여 다른 사람으로 하여금 범행을 실행하게 한 경우는 제외함

마. 피해자에게 심신장애 상태를 야기하여 범행한 경우

- 마약류 기타 약물을 투약하는 등의 방법으로 피해자의 인식 및 통제능력을 상실 또는 미약하게 한 다음 범행한 경우를 의미함

바. 상당금액 공탁

- 피해회복을 위한 진지한 노력을 하였으나 합의에 이르지 못하여 상당한 금액을 공탁한 경우를 의미함

사. 합의시도 중 피해 야기

- 합의를 시도하는 과정에서 피해자를 지속적으로 괴롭히거나 범행 사실을 공개하거나 공개할 의사를 표명하여 압력을 가하거나 기타 이에 준하는 방법으로 합의를 강요한 경우를 의미함

2. 약취·유인 후 피해자의 신체를 침해한 경우

가. 신체침해의 정도가 중한 경우

- 폭행·상해·치상의 경우 : 치료기간이 약 4주 이상인 경우를 기준으로 하되, 후유장애 또는 심한 추상장애가 남거나 위험한 부위의 상해에 해당하거나, 추가 상해가 예상되는 경우 등이나, 고문의 방법을 사용한 경우, 기타 이에 준하는 경우
- 감금의 경우 : 감금 기간이 약 10일 이상인 경우
- 유기에의 경우 : 발견이 곤란한 장소에 피해자를 유기한 경우
- 가혹행위의 경우 : 피해자를 성적으로 학대한 경우, 피해자에게 강제로 노역을 시킨 경우, 피해자를 24시간 이상 잠을 재우지 않은 경우, 피해자에게 24시간 이상 고의로 음식을 주지 않은 경우, 기타 이에 준하는 경우

[양형인자의 평가원칙]

1. 형량범위의 결정방법

- 형량범위는 특별양형인자를 고려하여 결정한다.
- 다만 복수의 특별양형인자가 있는 경우에는 아래와 같은 원칙에 따라 평가한 후 그 평가 결과에 따라 형량범위의 변동 여부를 결정한다.
 - ① 같은 숫자의 행위적 인자는 같은 숫자의 행위자적/기타 인자보다 중하게 고려되어야 한다.
 - ② 같은 숫자의 행위적 인자 상호간 또는 행위자적/기타 인자 상호간은 동등한 것으로 본다.
 - ③ 위 ①, ② 원칙에 의하여도 형량범위가 확정되지 않는 사건에 대하여는 법관이 위 ①, ② 원칙에 기초하여 특별양형인자를 종합적으로 비교·평가함으로써 형량범위의 변동 여부를 결정한다.
- 양형인자에 대한 평가 결과 가중 요소가 큰 경우에는 가중적 형량범위에서, 감경 요소가 큰 경우에는 감경적 형량범위에서, 그 밖의 경우에는 기본적 형량범위에서 선고형을 정할 것을 권고한다.

2. 선고형의 결정방법

- 선고형은 위 1항에 의하여 결정된 형량범위 내에서 일반양형인자와 특별양형인자를 종합적으로 고려하여 결정한다.

[공통 원칙]

1. 양형기준상 권고형 범위의 특별 조정

- ① 특별양형인자에 대한 평가 결과 가중영역에 해당하는 사건이 특별가중인자만 2개 이상 존재하거나 특별가중인자가 특별감경인자보다 2개 이상 많을 경우에는 양형기준에서 권고하는 처단형 상한을 1/2까지 가중한다. 상한을 1/2까지 가중한 결과 처단형 범위가 15년을 상회하는 경우에는 무기징역을 선택할 수도 있다.
- ② 특별양형인자에 대한 평가 결과 감경영역에 해당하는 사건이 특별감경인자만 2개 이상 존재하거나 특별감경인자가 특별가중인자보다 2개 이상 많을 경우에는 양형기준에서 권고하는 처단형 하한을 1/2까지 감경한다.

2. 양형기준상 권고형 범위와 법률상 처단형 범위와의 관계

양형기준에서 권고하는 형량범위가 법률에 의한 가중/감경에 의한 처단형 범위와 불일치하는 경우에는 법률에 의한 처단형 상한 또는 하한에 따른다.

3. 법률상 임의적 감경사유의 처리 방법

양형기준의 양형인자표에 포함된 법률상 임의적 감경사유에 대하여 법관이 법률적 감경을 하지 않기로 하는 경우에는 작량감경사유로 고려한다.