



의안번호	제 2017 - 23 호
보 고 연 월 일	2017. 10. 27. (제82차 정기회의)

보
고
안
건

전문위원 업무보고

제 출 자	수석전문위원
-------	--------

목 차

I. 제111차 전체회의	1
1. 일시 · 장소	1
2. 참석자(11명)	1
3. 주요 안건	1
II. 권리행사방해범죄 양형기준 수정안 논의 결과	1
1. 양형기준 수정의 배경	1
2. 양형기준 적용범위(의견 일치)	5
3. 유형분류	6
4. 유형분류(안)	8
5. 나머지 유형에 대한 논의 결과	9
III. 공갈범죄 양형기준 수정안 논의 결과	9
1. 양형기준 수정의 배경	9
2. 양형기준 적용범위	10
3. 유형분류(의견일치)	12
4. 유형분류(안)	13
IV. 약취·유인·인신매매범죄 양형기준 수정안 논의 결과	14
1. 양형기준 수정의 배경	14
2. 양형기준 적용범위	16
3. 유형분류	18
V. 체포·감금·유기·학대범죄 양형기준 수정안 추가 검토 논의 결과	22
1. [특수군] 처리방안 기존 논의	22
2. [특수군] 처리방안 추가 검토	25
3. 체포·감금 유형분류(안)	28

【별첨】

〈참고자료 1〉

- 전휴재, “권리행사방해 양형기준 수정 검토 I ”
- 전휴재, “공갈범죄 양형기준 수정 검토 I ”
- 전휴재, “약취·유인·인신매매범죄 양형기준 수정 검토”
- 전휴재, “약취·유인·인신매매범죄 양형기준 관련 검토-제3유형의 소유형 분류에 관하여”
- 구민경, “체포감금유가·학대범죄 양형기준 수정 검토 I ”
- 구민경, “체포감금유가·학대범죄 양형기준 수정 검토 I -1”
- 김도연, “폭력범죄 등 6개 범죄 양형기준 수정”

〈참고자료 2〉

- 구민경, “폭력범죄 중 상해 양형기준 수정 검토 I ”
- 구민경, “폭력범죄 중 상해 양형기준 수정 검토 I -1”
- 구민경, “폭력범죄 중 폭행 양형기준 수정 검토 I ”
- 구민경, “폭력범죄 중 협박 양형기준 수정 검토”
- 구민경, “손괴범죄 양형기준 수정 검토 I ”

I. 제111차 전체회의

1. 일시 · 장소

- 일시 : 2017. 9. 25.(월) 16:00 ~ 19:00
- 장소 : 대법원 1601호 회의실

2. 참석자(11명)

- 수석전문위원, 강수진, 구민경, 김혜경, 김도연, 박수정, 범현, 이용, 이진국, 전휴재, 한상규 전문위원
- 운영지원단장(간사)

3. 주요 안건

- 권리행사방해범죄, 공갈범죄, 약취·유인·인신매매범죄 양형기준
수정안[설정범위·유형분류] 검토
- 체포·감금·유기·학대범죄 양형기준 수정안[유형분류] 추가 검토

II. 권리행사방해범죄 양형기준 수정안 논의 결과

1. 양형기준 수정의 배경

가. 개요

- 현행 권리행사방해범죄 양형기준은 2015. 2. 2. 의결되어 2015. 7. 1.부터 시행되고 있음
- 그 후 권리행사방해범죄 양형기준 적용 대상범죄인 폭력행위등처벌에관한법률(이하 '폭력행위처벌법') 일부 조항에 대하여 헌법재판소가 위헌결정을 하였고, 2016. 1. 6. 형법, 폭력행위처벌법 중 일부 조항이 개정, 삭제되거나 법정형이 변경, 신설되었음

- 위와 같은 법률 개정사항을 반영하여 유형분류 및 권고 형량범위를 재검토하고, 양형인자에 대하여도 필요한 범위에서 수정 여부를 검토하도록 함

나. 개정법률 주요 요지

(1) 형법

- 제324조

개정 전	개정 후[신설]
제324조(강요)	제324조(강요)
① 폭행 또는 협박으로 사람의 권리행사를 방해하거나 의무 없는 일을 하게 한 자는 <u>5년 이하의 징역</u> 에 처한다.	① 폭행 또는 협박으로 사람의 권리행사를 방해하거나 의무 없는 일을 하게 한 자는 <u>5년 이하의 징역 또는 3천만 원 이하의 벌금</u> 에 처한다.<개정 2016.1.6.>
	② 단체 또는 다중의 위력을 보이거나 위험한 물건을 휴대하여 제1항의 죄를 범한 자는 10년 이하의 징역 또는 5천만 원 이하의 벌금에 처한다.<본조신설 2016.1.6>

(2) 폭력행위처벌법

- 제2조

개정 전	개정 후
제2조(폭행 등)	제2조(폭행 등)
① 상습적으로 다음 각 호의 죄를 범한 사람은 다음의 구분에 따라 처벌한다. 1. 형법 제260조제1항(폭행), 제283조제1항(협박), 제319조(주거침입, 퇴거불응) 또는 제366조(재물손괴 등)의 죄를 범한 사람: 1년 이상의 유기징역 2. 형법 제260조제2항(존속폭행), 제276조제1항(체포, 감금), 제283조제2항(존속협박) 또는 제324조(강요)의 죄를 범한 사람: 2년 이상의 유기징역 3. 형법 제257조제1항(상해)·제2항(존속상해), 제276조제2항(존속체포, 존속감금) 또는 제350조(공갈)의 죄를 범한 사람: 3년 이상의 유기징역	① 삭제<2016.1.6>
② 2명 이상이 공동하여 제1항 각 호에 규정된 죄를 범하였을 때에는 형법 각 해당 조항에서 정한	② 2명 이상이 공동하여 다음 각 호의 죄를 범한 사람은 형법 각 해당 조항에서 정한 형의 2분의 1

개정 전	개정 후
형의 2분의 1까지 가중한다.	<p>까지 가중한다.</p> <p>1. 형법 제260조제1항(폭행), 제283조제1항(협박), 제319조(주거침입, 퇴거불응) 또는 제366조(재물손괴 등)의 죄</p> <p>2. 형법 제260조제2항(존속폭행), 제276조제1항(체포, 감금), 제283조제2항(존속협박) 또는 제324조제1항(강요)의 죄</p> <p>3. 형법 제257조제1항(상해)·제2항(존속상해), 제276조제2항(존속체포, 존속감금) 또는 제350조(공갈)의 죄</p>
③ 이 법(형법 각 해당 조항을 포함한다)을 위반하여 2회 이상 징역형을 받은 사람이 다시 제1항 각 호에 규정된 죄를 범하여 누범으로 처벌할 경우에도 제1항과 같다.	<p>③ 이 법(형법 각 해당 조항 및 각 해당 조항의 상습범, 특수범, 상습특수범, 각 해당 조항의 상습범의 미수범, 특수범의 미수범, 상습특수범의 미수범을 포함한다)을 위반하여 2회 이상 징역형을 받은 사람이 다시 제2항 각 호에 규정된 죄를 범하여 누범으로 처벌할 경우에는 다음 각 호의 구분에 따라 가중처벌한다.</p> <p>1. 제2항제1호에 규정된 죄를 범한 사람: 7년 이하의 징역</p> <p>2. 제2항제2호에 규정된 죄를 범한 사람: 1년 이상 12년 이하의 징역</p> <p>3. 제2항제3호에 규정된 죄를 범한 사람: 2년 이상 20년 이하의 징역</p> <p><개정 2016.1.6.></p>

○ 제3조

개정 전	개정 후
제3조(집단적 폭행 등)	제3조(집단적 폭행 등)
① 단체나 다중(의 위력으로써 또는 단체나 집단을 가장하여 위력을 보임으로써 제2조제1항 각 호에 규정된 죄를 범한 사람 또는 흥기나 그 밖의 위험한 물건을 휴대하여 그 죄를 범한 사람은 제2조제1항 각 호의 예에 따라 처벌한다.	① 삭제<2016.1.6>
③ 상습적으로 제1항의 죄를 범한 사람은 다음 각 호의 구분에 따라 처벌한다. 1. 제2조제1항제1호에 규정된 죄를 범한 사람: 2년	③ 삭제<2016.1.6>

개정 전	개정 후
<p>이상의 유기징역</p> <p>2. 제2조제1항제2호에 규정된 죄를 범한 사람: 3년 이상의 유기징역</p> <p>3. 제2조제1항제3호에 규정된 죄를 범한 사람: 5년 이상의 유기징역</p>	
<p>④ 이 법(형법 각 해당 조항을 포함한다)을 위반하여 2회 이상 징역형을 받은 사람이 다시 제1항의 죄를 범하여 누범으로 처벌할 경우에도 제3항과 같다.</p>	<p>④ 이 법(형법 각 해당 조항 및 각 해당 조항의 상습범, 특수범, 상습특수범, 각 해당 조항의 상습범의 미수범, 특수범의 미수범, 상습특수범의 미수범을 포함한다)을 위반하여 2회 이상 징역형을 받은 사람이 다시 다음 각 호의 죄를 범하여 누범으로 처벌할 경우에는 다음 각 호의 구분에 따라 가중처벌한다</p> <p>1. 형법 제261조(특수폭행)(제260조제1항의 죄를 범한 경우에 한정한다), 제284조(특수협박)(제283조제1항의 죄를 범한 경우에 한정한다), 제320조(특수주거침입) 또는 제369조제1항(특수손괴)의 죄: 1년 이상 12년 이하의 징역</p> <p>2. 형법 제261조(특수폭행)(제260조제2항의 죄를 범한 경우에 한정한다), 제278조(특수체포, 특수감금)(제276조제1항의 죄를 범한 경우에 한정한다), 제284조(특수협박)(제283조제2항의 죄를 범한 경우에 한정한다) 또는 제324조제2항(강요)의 죄: 2년 이상 20년 이하의 징역</p> <p>3. 형법 제258조의2제1항(특수상해), 제278조(특수체포, 특수감금)(제276조제2항의 죄를 범한 경우에 한정한다) 또는 제350조의2(특수공갈)의 죄: 3년 이상 25년 이하의 징역</p> <p><개정 2016.1.6.></p>

다. 폭력행위처벌법 개정사항 정리

○ 폭력행위처벌법 부분의 개정사항을 간단하게 정리하면 아래와 같음

구분	해당범죄	개정내용	비고
제2조 제1항	상습군	삭제	처벌규정 없어짐
제2조 제2항	공동군	적용법조만 변경	실질변경 X
제2조 제3항	누범군	요건구체화 & 법정형 감소	폭력행위처벌법에만 존재하는 죄명
제3조 제1항	특수군	삭제	형법으로 흡수 ¹⁾
제3조 제3항	상습특수군	삭제	처벌규정 없어짐
제3조 제4항	누범특수군	요건구체화 & 법정형 감소	폭력행위처벌법에만 존재하는 죄명

2. 양형기준 적용범위(의견 일치)

(1) 형법 제324조 제2항(특수강요) ☞ 포함 / 폭력행위처벌법 제3조 제1항(특수강요) ☞ 제외

○ 폭력행위처벌법 제3조 제1항에 의해 가중처벌하던 특수강요가 삭제, 대신 형법 제324조 제2항이 신설되면서 법정형이 낮아짐(징역 2년 이상 → 징역 10년 이하 또는 벌금 5천만 원 이하)

(2) 폭력행위처벌법 제2조 제1항 제2호(상습강요), 폭력행위처벌법 제3조 제3항 제2호(상습특수강요) ☞ 제외

○ 폭력행위처벌법 제2조 제1항 제2호, 제3조 제3항 제2호는 법률 개정으로 삭제되었으므로, 각 상습범죄를 설정 대상범죄에서 제외함

(3) 폭력행위처벌법 제2조 제2항(공동강요), 같은 조 제3항(누범강요), 제3조 제4항(누범특수강요) ☞ 포함

○ 기존 설정 대상범죄에 포함되어 있던 처벌규정으로서 구성요건이 구체화되거나 법정형만 변경된 경우에 해당하므로 설정 대상범죄로 유지함

○ 기존 유형에 따른 구성요건, 법정형 및 개정내용 정리

1) 다만, 종전 폭력행위처벌법 제3조 제1항의 구성요건 중 ‘단체나 집단을 가장하여 위력을 보임으로써’ 부분은 형법에 특수강요 규정을 신설하면서 반영하지 아니함

- 강요

유형	구성요건	적용법조(법정형)	개정내용(법정형)	비고
제1유형 일반강요	강요	형법 제324조 (5년 ↓)	형법 제324조 제1항 (5년 ↓, 3,000만 ↓)	제2항 특수강요 신설, 벌금형 추가
	공동강요	폭처법 제2조 제2항 (7년 6월 ↓)	폭처법 제2조 제2항 제2호 (7년6월 ↓)	적용법조만 일부변경
	피해자 등에 대한 강요	청소년성보호법 제16조, 아동학대처벌법 제60조 (7년 ↓)	.	
제2유형 중강요	중강요	형법 제326조 (10년 ↓)	.	
제3유형 상습·누범·특수강요	상습강요	폭처법 제2조 제1항 2호 (2년 ↑)	삭제	
	특수강요	폭처법 제3조 제1항 (2년 ↑)	삭제	형법 제324조 제2항 신설 (10년 ↓, 5,000만 ↓)
	누범강요	폭처법 제2조 제3항 (2년 ↑)	폭처법 제2조 제3항 제2호 (1년~12년)	
	상습특수강요	폭처법 제3조 제3항 제2호 (3년 ↑)	삭제	
	누범특수강요	폭처법 제3조 제4항 (3년 ↑)	폭처법 제3조 제4항 제2호 (2년~20년)	

3. 유형분류

가. 특수강요 처리방안

(1) 다수의견(7인) : 특수강요를 중강요(2유형)와 함께 분류

(가) 법정형 고려

- 특수강요와 중강요는 법정형이 징역 10년 이하로 동일함
- 기존의 3유형 중 특수강요(10년 이하)와 누범강요(1년 이상 12년 이하)/누범특수강요(2년 이상 20년 이하)는 법정형의 차이가 현저함

(나) 권고 형량범위 고려

- 일반강요와 중강요 사이에 별도 유형으로 특수강요를 분류할 경우, 적절한 권고 형량범위를 상정하기 쉽지 않음

유형	구분	감경	기본	가중
1	일반강요	- 8월	6월 - 1년	10월 - 2년
2	특수강요			
3	중강요	4월 - 1년2월	8월 - 2년	1년4월 - 3년

- '특수강요'와 '특수강요행위로 중강요의 범행을 저지른 행위'에 대

한 권고 형량범위 차별화 가능

- “단체 또는 다중의 위력으로 범행하였거나, 흉기 기타 위험한 물건을 휴대하여 범행한 경우”라는 양형인자를 적용하여 특수강요와 권고 형량범위의 차별화가 가능함

(다) 유형분류의 실익 고려

- 특수강요와 중강요를 구별하여 유형분류할 실익이 없음
- 중강요는 양형기준 설정 이후 적용된 사례가 없음. 따라서 특수강요·중강요를 동일한 유형으로 분류하고 특수강요를 중심으로 형량범위를 정할 필요 있음
- 적용가능성이 많지 않은 범죄유형을 세분화하고 복잡하게 만들 필요 없음

(2) 소수의견(4인) : 특수강요를 별도의 유형으로 분류

(가) 구성요건의 형식 고려

- 기본범죄와 결과적 가중범 형태를 동일유형으로 분류하기에 적절하지 않음
- 형법 제326조에 의하면, 특수강요의 죄를 범하여 사람의 생명에 대한 위험을 발생하게 한 자(중강요)를 처벌하도록 규정하여 중강요는 특수강요의 결과적 가중범의 형태임

(나) 권고 형량범위 고려

- 특수강요행위로 중강요의 범행을 저지른 자에 대하여 형량범위에 대한 차별화가 필요함
- 법정형이 동일하다는 이유로 특수강요와 중강요를 동일한 유형으로 분류할 경우, 특수강요행위로 중강요의 범행을 저지른 자에 대하여 양형인자로 적절히 반영할 수 있는 방법이 없음

(다) 비난가능성의 차이 고려

- 결과반가치에 비난가능성이 있는 중강요와 행위반가치에 비난가능성이 있는 특수강요를 동일한 유형으로 분류할 수 없음

4. 유형분류(안)

①안 ⇒ 다수의견(7인)

유형	구분	감경	기본	가중
1	일반강요			
2	특수·중강요			
3	누범강요			

②안 ⇒ 소수의견(4인)

유형	구분	감경	기본	가중
1	일반강요			
2	특수강요			
3	중강요			
4	누범강요			

가. 다수의견(7인)

○ [유형의 정의 및 법정형 정리]

- 1. 강요

유형	구성요건	적용법조	법정형
제1유형 일반강요	강요	형법 제324조 제1항	5년 ↓
	공동강요	폭처법 제2조 제2항 제2호	7년 6월 ↓
	피해자 등에 대한 강요	청소년성보호법 제16조, 아동학대처벌법 제60조	7년 ↓
제2유형 특수·중강요	특수강요	형법 제324조 제2항	10년 ↓
	중강요	형법 제326조	10년 ↓
제3유형 누범강요	누범강요	폭처법 제2조 제3항 제2호	1년~12년
	누범특수강요	폭처법 제3조 제4항 제2호	2년~20년

나. 소수의견(4인)

- 1. 강요

유형	구성요건	적용법조	법정형
제1유형 일반강요	강요	형법 제324조 제1항	5년 ↓
	공동강요	폭처법 제2조 제2항 제2호	7년 6월 ↓
	피해자 등에 대한 강요	청소년성보호법 제16조, 아동학대처벌법 제60조	7년 ↓

유형	구성요건	적용법조	법정형
제2유형 특수강요	특수강요	형법 제324조 제2항	10년 ↓
제3유형 중강요	중강요	형법 제326조	10년 ↓
제4유형 누범강요	누범강요	폭처법 제2조 제3항 제2호	1년~12년
	누범특수강요	폭처법 제3조 제4항 제2호	2년~20년

5. 나머지 유형에 대한 논의 결과

- 기존 유형 유지하기로 의견 일치

Ⅲ. 공갈범죄 양형기준 수정안 논의 결과

1. 양형기준 수정의 배경

- 현행 공갈범죄 양형기준은 2013. 2. 4. 의결되어 2013. 7. 1.부터 시행되고 있음
- 그 후 폭력범죄 양형기준 적용 대상범죄인 폭력행위처벌법 일부 조항에 대하여 헌법재판소가 위헌결정을 하였고, 2016. 1. 6. 형법, 폭력행위처벌법 중 일부 조항이 개정, 삭제되거나 법정형이 변경, 신설되었음
- 위와 같은 법률 개정사항을 반영하여 유형분류 및 권고 형량범위를 재검토하고, 양형인자에 대하여도 필요한 범위에서 수정 여부를 검토하도록 함

가. 개정법률 주요 요지

(1) 형법

- 제350조의2

개정 전	개정 후[신설]
	제350조의2(특수공갈)
	단체 또는 다중의 위력을 보이거나 위험한 물건을 휴대하여 제350조의 죄를 범한 자는 1년 이상 15년 이하의 징역에 처한다.<본조신설 2016.1.6.>

(2) 폭력행위처벌법

- 위 권리행사방해범죄 논의와 같음

(3) 특정경제범죄법

- 제3조 제1항

개정 전	개정 후[신설]
제3조(특정재산범죄의 가중처벌)	제3조(특정재산범죄의 가중처벌)
① 형법 제347조(사기)·제350조(공갈)·제351조(제347조 및 제350조의 상습범에 한한다)·제355조(횡령, 배임) 또는 제356조(업무상의 횡령과 배임)의 죄를 범한 자는 그 범죄행위로 인하여 취득하거나 제3자로 하여금 취득하게 한 재물 또는 재산상 이익의 가액(이하 이 조에서 "이득액"이라 한다)이 5억원 이상인 때에는 다음의 구분에 따라 가중처벌한다.	① 형법 제347조(사기), 제350조(공갈), 제350조의2(특수공갈), 제351조(제347조, 제350조 및 제350조의2의 상습범만 해당한다), 제355조(횡령·배임) 또는 제356조(업무상의 횡령과 배임)의 죄를 범한 사람은 그 범죄행위로 인하여 취득하거나 제3자로 하여금 취득하게 한 재물 또는 재산상 이익의 가액(이하 이 조에서 "이득액"이라 한다)이 5억원 이상일 때에는 다음 각 호의 구분에 따라 가중처벌한다.<본조신설 2016.1.6.>

나. 폭력행위처벌법 개정사항 정리

- 폭력행위처벌법 부분의 개정사항을 간단하게 정리하면 아래와 같음

구분	해당범죄	개정내용	비고
제2조 제1항	상습군	삭제	형법으로 흡수
제2조 제2항	공동군	적용범조만 변경	실질변경 X
제2조 제3항	누범군	요건구체화 & 법정형 감소	폭력행위처벌법에만 존재하는 죄명
제3조 제1항	특수군	삭제	형법으로 흡수 ²⁾
제3조 제3항	상습특수군	삭제	형법으로 흡수
제3조 제4항	누범특수군	요건구체화 & 법정형 감소	폭력행위처벌법에만 존재하는 죄명

2. 양형기준 적용범위

가. 의견 일치

- (1) 폭력행위처벌법 제3조 제1항(특수공갈) ☞ 제외 / 형법 제350조의2(특수공갈) ☞ 포함

- 폭력행위처벌법 제3조 제1항에 의해 가중처벌하던 특수공갈이 삭제, 대신 형법 제350조의2가 신설되면서 법정형이 낮아짐

2) 다만, 종전 폭력행위처벌법 제3조 제1항의 구성요건 중 '단체나 집단을 가장하여 위력을 보임으로써' 부분은 형법에 특수공갈 규정을 신설하면서 반영하지 않음

(2) 폭력행위처벌법 제2조 제1항 제3호(상습공갈), 폭력행위처벌법 제3조 제3항 제3호(상습특수공갈) ☞ 제외 / 형법 제351조(상습범) 중 제350조의2 ☞ 포함

- 상습범 처벌을 규정하였던 폭력행위처벌법 제2조 제1항, 제3조 제3항 이 삭제되고 형법상 상습범 규정인 제351조로 처벌
- 형법 제350조의2 신설로 상습특수공갈도 형법 제351조에 의해 처벌

(3) 폭력행위처벌법 제2조 제2항(공동공갈), 같은 조 제3항(누범공갈), 제3조 제4항(누범특수공갈) ☞ 포함

- 기존 설정 대상범죄에 포함되어 있던 처벌규정으로 구성요건이 구체화되거나 법정형만 변동된 경우이므로 설정 대상범죄로 유지함

나. 기존 유형에 따른 구성요건, 법정형 및 개정내용 정리

-1. 일반공갈

구성요건	적용법조(법정형)	개정내용(법정형)	비고
공갈	형법 제350조(10년 ↓)	.	
공동공갈	폭처법 제2조 제2항(15년 ↓)	폭처법 제2조 제2항 제3호(15년 ↓)	적용법조만 일부변경
특정경제범죄법상 공갈	특정경제범죄법 제3조 제1항 제2호(5억~50억, 3년 ↑)	적용대상 범죄에 '특수공갈(형법 제350조의2), 상습특수공갈(형법 제351조, 제350조의2)' 추가	
	특정경제범죄법 제3조 제1항 제1호(50억 이상, 5년 ↑)		

- 2. 상습공갈·누범공갈·특수공갈

유형	구성요건	적용법조(법정형)	개정내용(법정형)	비고
제1유형 상습·누범· 특수공갈	상습공갈	폭처법 제2조 제1항 제3호(3년 ↑)	삭제	형법 제351조 적용(15년 ↓)
	누범공갈	폭처법 제2조 제3항(3년 ↑)	폭처법 제2조 제3항 제3호(2년~20년)	
	특수공갈	폭처법 제3조 제1항(3년 ↑)	삭제	형법 제350조의2(특수공갈) 신설(1년~15년)

제2유형 상습특수 공갈·누범 특수공갈	상습특수 공갈	폭처법 제3조 제3항 제3호 (5년↑)	삭제	형법 제351조, 제350조의2 적용 (1년 6월~22년 6월)
	누범특수 공갈	폭처법 제3조 제4항 (5년↑)	폭처법 제3조 제4항 제3호 (3년~25년)	

3. 유형분류(의견일치)

가. 상습범 및 특수군 처리방안 : 별도의 유형으로 분류

(가) 특별양형인자 설정을 통해 대유형1(일반공갈)에 반영하는 것은 부적절함

- 일반공갈 유형의 현행 양형기준에 의하면, 3유형 이상(1억 원 이상)의 가중영역 형량범위는 각 3년-7년(3유형), 5년-9년(4유형), 7년-11년(5유형)임. 상습이나 특수가 특별가중인자로 반영되면 위 형량범위가 상습공갈과 특수공갈의 기본 형량범위가 되는데, 이는 법 개정 이전 상습·특수공갈의 기본 형량범위(2년-5년)보다 오히려 높음. 즉, 법정형은 낮아짐에도 특정 구간에서 형량범위가 높아지는 불합리한 결과가 발생함

(나) 강도범죄 양형기준 참고

- 공갈죄와 유사성을 가지는 강도죄에서도 상습이나 특수를 특별양형인자로 반영하지 않고 일반강도와 구분하여 별도의 대유형(상습강도)나 소유형(특수강도)으로 분류하고 있음

(다) 다만, 형량범위 수정 시 단서 규정 마련할 필요 있음

- 현행 공갈범죄 유형분류에는 상습·누범·특수공갈의 이득액이 5억 원 이상으로 일반공갈의 4 또는 5유형에 해당할 경우 더 중한 일반공갈의 4, 5유형에 의하도록 하는 단서 규정이 있음. 이는 수정된 유형분류에서도 발생가능한 문제이므로 동일 사건에 대해 상습·특수·누범공갈 유형의 권고 형량범위보다 이득액을 기준으로 한 일반공갈 유형의 권고 형량범위가 더 중할 경우 그에 의

하도록 하는 단서 규정을 마련할 필요 있음³⁾

4. 유형분류(안)

○ 【의견일치】

1. 일반공갈

유형	구분	감경	기본	가중
1	3,000만 원 미만			
2	3,000만 원 이상, 1억 원 미만			
3	1억 원 이상, 5억 원 미만			
4	5억 원 이상, 50억 원 미만			
5	50억 원 이상			

2. 상습공갈 · 누범공갈 · 특수공갈⁴⁾

유형	구분	감경	기본	가중
1	상습 · 특수공갈			
2	누범 · 상습특수공갈			
3	누범특수공갈			

○ [유형의 정의 및 법정형 정리]

- 1. 일반공갈

구성요건	적용법조	법정형
공갈	형법 제350조	10년 ↓
공동공갈	폭력행위처벌법 제2조 제2항 제3호	15년 ↓
특정경제범죄법상 공갈	특정경제범죄법 제3조 제1항	5년 ↑ (1호, 50억~) 3년 ↑ (2호, 5억~50억)

- 2. 상습공갈·누범공갈·특수공갈

유형	구성요건	적용법조	법정형
제1유형 상습 · 특수공갈	상습공갈	형법 제351조, 제350조	15년 ↓
	특수공갈	형법 제350조의2	1년~15년
제2유형 누범 · 상습특수공갈	누범공갈	폭력행위처벌법 제2조 제3항 제3호	2년~20년
	상습특수공갈	형법 제351조, 제350조의2	1년 6월~22년 6월

3) 단서 규정의 구체적인 내용은 권고 형량범위의 설정과 밀접한 연관이 있으므로 권고 형량범위에 관한 회의 시에 구체적인 안을 마련하여 논의하고자 함

4) 대유형2에 속한 범죄들을 법정형 순서로 배열하면 상습공갈(~15년) < 특수공갈(1년~15년) < 누범공갈(2년~20년) < 상습특수공갈(1년 6월~22년 6월) < 누범특수공갈(3년~25년)이 됨. 법 개정으로 인한 법정형 변동을 반영하여 법정형 상·하한의 유사성을 기준으로 3개의 중유형으로 구분함

유형	구성요건	적용법조	법정형
제3유형 누범특수공갈	누범특수공갈	폭력행위처벌법 제3조 제4항 제3호	3년~25년

IV. 약취·유인·인신매매범죄 양형기준 수정안 논의 결과

1. 양형기준 수정의 배경

- 최초 약취·유인 범죄 양형기준은 2011. 3. 21. 의결, 2011. 7. 1. 시행
- 아래와 같은 이유로 2014. 3. 31. 수정, 2014. 10. 1. 시행
 - 형법상 인신매매죄 신설
 - 2013. 4. 5. 시행 특정범죄가중법 제5조의2 반영
 - 상습범 처벌 규정 삭제
- 2016. 1. 6. 특정범죄가중법의 약취·유인 관련 조항 개정 ⇨ 가중 처벌 대상을 '미성년자'에서 '13세 미만 미성년자'로 변경
- 위와 같은 법률 개정사항을 반영하여 약취·유인·인신매매 범죄의 설정범위, 유형분류를 재검토하고 필요한 범위에서 수정 여부를 검토하고자 함

가. 개정법률 주요 요지

(1) 특정범죄가중법

- 제5조의2

개정 전	개정 후[신설]
제5조의2(약취·유인죄의 가중처벌)	제5조의2(약취·유인죄의 가중처벌)
<p>① 형법 제287조의 죄를 범한 사람은 그 약취 또는 유인의 목적에 따라 다음 각 호와 같이 가중처벌한다.</p> <p>1. 약취 또는 유인한 미성년자의 부모나 그 밖에 그 미성년자의 안전을 염려하는 사람의 우려를 이용하여 재물이나 재산상의 이익을 취득할 목적인 경우에는 무기 또는 5년 이상의 징역에 처한다.</p> <p>2. 약취 또는 유인한 미성년자를 살해할 목적인 경우에는 사형, 무기 또는 7년 이상의 징역에 처한다.</p> <p>② 형법 제287조의 죄를 범한 사람이 다음 각 호의 어느 하나에 해당하는 행위를 한 경우에는 다음 각 호와 같이 가중처벌한다.</p>	<p>① <u>13세 미만의 미성년자에 대하여</u> (이하 개정 전과 같음)</p> <p>1. (개정 전과 같음)</p> <p>2. (개정 전과 같음)</p> <p>② <u>13세 미만의 미성년자에 대하여</u> (이하 개정 전과 같음)</p>

개정 전	개정 후[신설]
1. 약취 또는 유인한 미성년자의 부모나 그 밖에 그 미성년자의 안전을 염려하는 사람의 우려를 이용하여 재물이나 재산상의 이익을 취득하거나 이를 요구한 경우에는 무기 또는 10년 이상의 징역에 처한다. 2. 약취 또는 유인한 미성년자를 살해한 경우에는 사형 또는 무기징역에 처한다. 3. 약취 또는 유인한 미성년자를 폭행·상해·감금 또는 유기하거나 그 미성년자에게 가혹한 행위를 한 경우에는 무기 또는 5년 이상의 징역에 처한다. 4. 제3호의 죄를 범하여 미성년자를 사망에 이르게 한 경우에는 사형, 무기 또는 7년 이상의 징역에 처한다.	1. (개정 전과 같음) 2. (개정 전과 같음) 3. (개정 전과 같음) 4. (개정 전과 같음) <개정 2016. 1. 6.>

나. 기존 유형에 따른 구성요건, 법정형 및 개정내용 정리

○ 1. 약취·유인·인신매매(은닉·국외이송·모집·운송·전달 포함) 만 한 경우

유형	구성요건	적용법조(법정형)	개정내용	비고
제1유형 (단순 약취·유인·인신매매 등)	미성년자 약취·유인	형법 제287조(10년↓)	·	·
	인신매매	형법 제289조 제1항(7년↓)	·	·
	약취·유인·매매·이송된 자를 수수·은닉	형법 제292조 제1항(7년↓)	·	·
	약취·유인·매매·이송된 사람을 모집·운송·전달	형법 제292조 제2항(7년↓)	·	·
제2유형 (추행·간음·결혼·영리 목적 약취·유인)	추행·간음·결혼·영리 목적 약취·유인	형법 제288조 제1항(1년~10년)	·	·
	추행·간음·결혼·영리 목적 인신매매	형법 제289조 제2항(1년~10년)	·	·
제3유형 (노동력착취·성매매·성적 착취·장기적출 목적 약취·유인·인신매매)	노동력착취·성매매·성적 착취·장기적출 목적 약취·유인	형법 제288조 제2항(2년~15년)	·	·
	국외이송 목적 약취·유인	형법 제288조 제3항(2년~15년)	·	·
	약취·유인된 사람을 국외 이송	형법 제288조 제3항(2년~15년)	·	·
	노동력착취·성매매·성적 착취·장기적출 목적 인신매매	형법 제289조 제3항(2년~15년)	·	·
	국외이송 목적 인신매매	형법 제289조 제4항(2년~15년)	·	·
	매매된 사람을 국외이송	형법 제289조 제4항(2년~15년)	·	·
제4유형 (재물취득 목적 미성년자 약취·유인)	재물이나 재산상의 이익을 취득할 목적으로 미성년자를 약취·유인	특가법 제5조의2 제1항 제1호(무기 또는 5년↑)	13세 미만으로 한정	·
제5유형 (살해 목적으로 미성년자를 약취·유인)	살해 목적으로 미성년자를 약취·유인	특가법 제5조의2 제1항 제2호(사형, 무기 또는 7년↑)	13세 미만으로 한정	·

○ 2. 약취·유인·인신매매 후 피해자의 신체를 침해한 경우

유형	구성요건	적용법조(법정형)	개정내용	비고
제1유형 (피약취자 등 치상)	약취·유인·매매·이송된 사람을 상해에 이르게 한 경우	형법 제290조 제2항(2년~20년)	·	·
제2유형 (피약취자 등 상해)	약취·유인·매매·이송된 사람을 상해한 경우	형법 제290조 제1항(3년~25년)	·	·
제3유형 (피약취·유인 미성년자 상해 등/인질상해·치상)	약취·유인 후 폭행·상해·감금·유기·가혹행위	특가법 제5조의2 제2항 제3호(무기 또는 5년 ↑)	13세 미만으로 한정	·
	인질상해·치상	형법 제324조의3(무기 또는 5년 ↑)	·	·

○ 3. 미성년자 약취·유인 후 재물 등을 요구·취득한 경우

유형	구성요건	적용법조(법정형)	개정내용	비고
제1유형 (재물 등 요구)	재물이나 재산상 이익 요구	특가법 제5조의2 제2항 제1호(무기 또는 10년 ↑)	13세 미만으로 한정	·
제2유형 (재물 등 취득)	재물이나 재산상 이익 취득	특가법 제5조의2 제2항 제1호(무기 또는 10년 ↑)	13세 미만으로 한정	·

○ 4. 약취·유인·인신매매 후 사망의 결과가 발생한 경우

유형	구성요건	적용법조(법정형)	개정내용	비고
제1유형 (피약취자 등 치사)	약취·유인·매매·이송된 사람을 사망에 이르게 한 경우	형법 제291조 제2항(무기 또는 5년 ↑)	·	·
제2유형 (미성년자 약취·유인치사/인질치사)	미성년자 약취	특가법 제5조의2 제2항 제4호(사형, 무기 또는 7년 ↑)	13세 미만으로 한정	·
	인질치사	형법 제324조의4(무기 또는 10년 ↑)	·	·

2. 양형기준 적용범위

가. 인질강도(형법 제336조), 인질강도상해·치상(형법 제337조), 인질강도치사(형법 제338조)

(1) 다수의견(8인) : 포함

(가) 인질강도가 누락됨[대유형3(미성년자 약취·유인 후 재물 등을 요구·취득한 경우) 관련]

○ 현행 양형기준(대유형3)

- 미성년자 약취·유인 후 재물 등을 요구·취득한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	재물 등 요구	4년 - 7년	5년 - 8년	7년 - 11년
2	재물 등 취득	6년 - 9년	8년 - 12년	10년 - 15년

▷ 인질강요(형법 제324조의2)는 1유형에 포섭하되, 형량범위의 상한과 하한을 1/2로 감경

▷ 특정강력범죄(누범)에 해당하는 경우에는 형량범위의 상한과 하한을 1.5배 가중

○ 대유형3의 ‘약취·유인 후 재물 등을 취득한 경우’에 적용되는 기본적인 적용법조는 인질강도로, 인질강도는 성년자 및 13세 이상 미성년자를 대상으로 한 재물 취득에 관한 형법상 범죄이므로, 이를 양형기준에 반영할 필요 있음

○ 약취·유인 범죄를 기본범죄로 한 결합범으로 인질강요와 인질강도는 구성요건이 유사하여⁵⁾, 결과적으로 권리행사를 방해하거나 의무 없는 일을 하도록 강요한 것인지, 아니면 재물 등을 취득한 것인지의 차이가 있을 뿐임. 대유형3은 약취·유인 후 재물 등을 요구·취득한 경우로, 그 기본범죄는 인질강요가 아닌 인질강도여야 함에도, 인질강요만 규정되고 인질강도가 누락됨

(나) 인질강도상해·치상, 인질강도치사 누락됨[대유형2(약취·유인·인신매매 후 피해자의 신체를 침해한 경우), 대유형4(약취·유인·인신매매 후 사망의 결과가 발생한 경우) 관련]

○ 인질강요를 기본범죄로 하는 인질상해·치상(형법 제324조의3, 무기 또는 5년 이상), 인질치사(형법 제324조의4, 무기 또는 10년 이상)에 관해서는 대유형2 > 소유형3(피약취·유인 미성년자 상해 등/인질상해·치상), 대유형4 > 소유형2(미성년자 약취·유인치사/인질치사)에 양형기준이 정해져 있음

○ 그러나 인질강도를 기본범죄로 하는 인질강도상해·치상(형법 제

5) 형법 제324조의2(인질강요) 사람을 체포·감금·약취 또는 유인하여 이를 인질로 삼아 제3자에 대하여 권리행사를 방해하거나 의무 없는 일을 하게 한 자는 3년 이상의 유기징역에 처한다.

형법 제336조(인질강도) 사람을 체포·감금·약취 또는 유인하여 이를 인질로 삼아 재물 또는 재산상의 이익을 취득하거나 제3자로 하여금 이를 취득하게 한 자는 3년 이상의 유기징역에 처한다.

337조, 무기 또는 7년 이상), 인질강도치사(형법 제338조, 무기 또는 10년 이상)에 관해서는 양형기준상 아무런 정함이 없으므로), 이를 반영할 필요 있음

(2) 소수의견(3인) : 제외

- 형법 제38장 절도와 강도의 죄에 인질강도를 규정하고 있으므로 인질강도 등 죄는 강도범죄로 분류하는 것이 타당함
- 약취·유인범죄는 인격, 자유에 대한 침해범죄이고, 인질강도는 재물범죄이므로, 인질강도는 강도범죄로 분류하는 것이 타당함
- 기존 대유형3은 강도의 성격을 가지고 있지만, 기본범죄인 약취·유인죄를 가중처벌하는 유형이어서 강도범죄 양형기준에 규정되지 않았음. 이는 특정범죄가중법 제5조의2(약취·유인죄의 가중처벌)의 조문제목 및 입법취지에서도 알 수 있음
- 인질강요죄는 약취·유인범죄를 가중하는 범죄인 강요형태 범죄 중 기본범죄이므로, 약취·유인범죄에 속하는 채물 등 요구(소유형1) 및 획득(소유형2)과 동일한 대유형에 속하지만, 인질강도는 기본적으로 강도의 한 유형으로 강도범죄의 양형기준에 규정함이 타당함(특정범죄가중법 제5조의2 제2항 제2호의 약취·유인 미성년자 살해도 살인범죄 양형기준을 수정하면서 살인범죄에 반영하였음)

3. 유형분류

가. 인질강도, 인질강도상해·치상, 인질강도치사를 포함할 경우

(1) 인질강도상해·치상, 인질강도치사 처리방안

- 의견일치
- 인질강도상해·치상 : 대유형2 > 소유형3에 추가
- 인질강도치사 : 대유형4 > 소유형2에 추가

(2) 인질강요, 인질강도 처리방안

6) 강도범죄의 양형기준에도 인질강도 및 인질강도를 기본범죄로 한 강도상해·치상, 강도치사에 관해서는 아무런 정함이 없음

○ 의견일치

- 대유형3 > 인질강요·인질강도를 별도 유형으로 분류

(3) 유형분류(안)

1. 약취·유인·인신매매(은닉·국외이송·모집·운송·전달 포함)만 한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	단순 약취·유인·인신매매 등			
2	추행·간음·결혼·영리목적 약취·유인·인신매매			
3	노동력 착취·성매매와 성적 착취·장기적출·국외이송 목적 약취·유인·인신매매 등			
4	재물취득 목적 13세 미만 미성년자 약취·유인			
5	살해 목적 13세 미만 미성년자 약취·유인			

2. 약취·유인·인신매매 후 피해자의 신체를 침해한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	피약취자 등 치상			
2	피약취자 등 상해			
3	피약취·유인 미성년자 상해 등/인질상해·치상/인질강도상해·치상			

3. 약취·유인 후 강요, 재물 등을 요구·취득한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	인질강요·인질강도			
2	13세 미만 미성년자 재물 등 요구			
3	13세 미만 미성년자 재물 등 취득			

4. 약취·유인·인신매매 후 사망의 결과가 발생한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	피약취자 등 치사			
2	13세 미만 미성년자 약취·유인치사/인질치사/인질강도치사			

나. 인질강도, 인질강도상해·치상, 인질강도치사를 제외할 경우

(1) 인질강요 처리방안

(가) 다수의견(10인): 현행과 동일(서술식 양형기준)

- 인질강요는 대유형3의 약취·유인 후 재물 등을 요구·취득한 경우와 행위태양, 그 성격이 다름에도 형량범위만 참고하기 위해 서술식 기준을 기재한 것으로, 대유형3의 별도 유형으로 분류하기에 적절하지 않음

(나) 소수의견(2인): 별도 유형으로 분류

- 인질강요는 형법상의 정형적인 범행으로 별도 유형으로 분류할만한 중요성이 있음
- 인질강요는 2011. 7. 1. ~ 2017. 4. 30. 9건이 발생하여 별도 유형화할 필요 있음

(2) 다수의견에 따른 유형분류(안)

1. 약취·유인·인신매매(은닉·국외이송·모집·운송·전달 포함)만 한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	단순 약취·유인·인신매매 등			
2	추행·간음·결혼·영리목적 약취·유인·인신매매			
3	노동력 착취·성매매와 성적 착취·장기적출·국외이송 목적 약취·유인·인신매매 등			
4	재물취득 목적 13세 미만 미성년자 약취·유인			
5	살해 목적 13세 미만 미성년자 약취·유인			

2. 약취·유인·인신매매 후 피해자의 신체를 침해한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	피약취자 등 치상			
2	피약취자 등 상해			
3	피약취·유인 미성년자 상해 등/인질상해·치상			

3. 13세 미만 미성년자 약취·유인 후 재물 등을 요구·취득한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	재물 등 요구			
2	재물 등 취득			

▷ 인질강요(형법 제324조의2)는 1유형에 포섭하되, 형량범위의 상한과 하한을 1/2로 감경

4. 약취·유인·인신매매 후 사망의 결과가 발생한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	피약취자 등 치사			
2	13세 미만 미성년자 약취·유인치사/인질치사			

(3) 소수의견에 따른 유형분류(안)

1. 약취·유인·인신매매(은닉·국외이송·모집·운송·전달 포함)만 한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	단순 약취·유인·인신매매 등			
2	추행·간음·결혼·영리목적 약취·유인·인신매매			
3	노동력 착취·성매매와 성적 착취·장기적출·국외이송 목적 약취·유인·인신매매 등			
4	재물취득 목적 13세 미만 미성년자 약취·유인			
5	살해 목적 13세 미만 미성년자 약취·유인			

2. 약취·유인·인신매매 후 피해자의 신체를 침해한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	피약취자 등 치상			
2	피약취자 등 상해			
3	피약취·유인 미성년자 상해 등/인질상해·치상			

3. 약취·유인 후 강요, 재물 등을 요구·취득한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	인질강요			
2	13세 미만 미성년자 재물 등 요구			
3	13세 미만 미성년자 재물 등 취득			

4. 약취·유인·인신매매 후 사망의 결과가 발생한 경우

유형	구분	감경	기본	가중
1	피약취자 등 치사			
2	13세 미만 미성년자 약취·유인치사/인질치사			

V. 체포·감금·유기·학대범죄 양형기준 수정안 추가 검토 논의 결과

1. [특수군] 처리방안 기존 논의

가. 제1안 : [일반 체포·감금] 유형의 양형인자로 반영

- 형법상 특수체포·감금의 법정형이 체포·감금죄에 정한 형의 1/2을 가중하는 형식을 취하고 있음 ⇨ 동일하게 1/2 가중 형식을 취하고 있는 공동체포·감금이 제1유형에 포섭되어 양형인자로 반영되고 있음
- 상습범과 동일한 형식(1/2 가중)으로 규정되어 있으므로, 상습범과 달리 취급하기 어려움
- 공동군, 상습군, 특수군의 법정형이 유사하므로 일반체포·감금의 특별양형인자로 반영하는 것이 일관성 있음
 - 상습중존속체포·감금, 특수중존속체포·감금의 법정형이 상당하긴 하나, 양형기준 적용사례가 없으므로, 별도로 유형분류를 할 실익은 없음 (기존 예도 별도로 유형분류하지 않았음)
- 형량분포 검토[2012년~2016년 선고된 단일범(동종경합범 포함) 사건]

대표사건명		형량(월)													전체	평균 형량
		2	4	5	6	8	10	12	14	15	16	18	20	24		
특수감금	수	0	0	0	5	0	3	6	0	0	0	0	0	0	14	9.43
	비율	0.0	0.0	0.0	35.7	0.0	21.4	42.9	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	100.0	

대표사건명		형량(월)													전체	평균 형량
		2	4	5	6	8	10	12	14	15	16	18	20	24		
특수체포	수	0	0	0	0	0	0	0	1	0	0	0	0	0	1	14.00
	비율	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	100.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	100.0	

- 일반체포·감금의 권고형량 범위(감경: ~8월, 기본: 6월~1년, 가중: 8월~1년6월)에 포섭되므로, 특수군을 일반체포·감금의 특별양형인자로 반영하여도 무리가 없음
- 상습체포·감금은 양형기준 설정 이후 적용된 사례가 없음
- 유형분류(안)

가. 일반적 기준

유형	구분	감경	기본	가중
1	일반체포·감금			
2	보복목적 체포·감금			
3	누범체포·감금			

○ 유형의 정의 및 법정형 정리

유형	구성요건	적용법조	법정형
제1유형 일반체포 · 감금	체포 · 감금	형법 제276조 제1항	5년 ↓
	존속체포 · 감금	형법 제276조 제2항	10년 ↓
	중체포 · 감금	형법 제277조 제1항	7년 ↓
	중존속체포 · 감금	형법 제277조 제2항	2년 ↑
	공동체포 · 감금, 공동존속체포 · 감금	폭력행위처벌법 제2조 제2항 제2호, 제3호	7년6월 ↓ 15년 ↓
	특수체포 · 감금 특수존속체포 · 감금 특수중체포 · 감금 특수중존속체포 · 감금	형법 제278조	7년6월 ↓ 15년 ↓ 10년6월 ↓ 3년 ↑
	상습체포 · 감금 상습존속체포 · 감금 상습중체포 · 감금 상습중존속체포 · 감금	형법 제279조	7년6월 ↓ 15년 ↓ 10년6월 ↓ 3년 ↑
제2유형 보복목적 체포·감금	보복목적 체포·감금	특정범죄가중법 제5조의9 제2항	1년 ↑
제3유형 누범체포 · 감금	누범체포 · 감금, 누범존속체포 · 감금	폭력행위처벌법 제2조 제3항 제2호, 제3호	1년~12년 2년~20년
	누범특수체포 · 감금, 누범특수존속체포 · 감금	폭력행위처벌법 제3조 제4항 제2호, 제3호	2년~20년 3년~25년

나. 제2안: 별도 유형으로 분류

○ 특수체포 · 감금의 성격에 비추어 일반체포 · 감금과 차별화 필요성 있음

- 특수체포 · 감금은 단체나 다중의 위력 · 흉기나 위험한 물건을 휴대하여 범행에 나아감으로써 법익침해의 위험성이 현저하게 높아지게 된다는 점에서 일반체포 · 감금과 차별하여 유형분류할 필요 있음
- 유형분류는 법정형이나 선고형량만을 기준으로 분류하기보다 범죄의 특성을 반영하여 해당범죄에 적절한 형량을 부과하는 것이 양형기준의 존립의의에 부합함

○ 특수체포 · 감금은 엄중하게 처벌할 필요성이 있으므로 별도 유형 분류가 필요함

○ 유형분류(안)

가. 일반적 기준

유형	구분	감경	기본	가중
1	일반체포 · 감금			
2	보복목적 체포 · 감금			
3	누범 · 특수체포 · 감금			

○ 유형의 정의 및 법정형 정리

유형	구성요건	적용법조	법정형
제1유형 일반체포 · 감금	체포 · 감금	형법 제276조 제1항	5년 ↓
	존속체포 · 감금	형법 제276조 제2항	10년 ↓
	중체포 · 감금	형법 제277조 제1항	7년 ↓
	중존속체포 · 감금	형법 제277조 제2항	2년 ↑
	공동체포 · 감금, 공동존속체포 · 감금	폭력행위처벌법 제2조 제2항 제2호, 제3호	7년6월 ↓ 15년 ↓
	상습체포 · 감금, 상습존속체포 · 감금, 상습중체포 · 감금, 상습중존속체포 · 감금	형법 제279조	7년6월 ↓ 15년 ↓ 10년6월 ↓ 3년 ↑
제2유형 보복목적 체포 · 감금	보복목적 체포 · 감금	특정범죄가중법 제5조의9 제2항	1년 ↑
제3유형 누범 · 특수 체포 · 감금	특수체포 · 감금, 특수존속체포 · 감금, 특수중체포 · 감금, 특수중존속체포 · 감금	형법 제278조	7년6월 ↓ 15년 ↓ 10년6월 ↓ 3년 ↑
	누범체포 · 감금, 누범존속체포 · 감금	폭력행위처벌법 제2조 제3항 제2호, 제3호	1년~12년 2년~20년
	누범특수체포 · 감금, 누범특수존속체포 · 감금	폭력행위처벌법 제3조 제4항 제2호, 제3호	2년~20년 3년~25년

2. [특수군] 처리방안 추가 검토

가. 다수의견(7인) : 특수군을 특별가중인자로 반영

(가) 법정형 비교

- 특수체포·감금과 상습체포·감금, 공동체포·감금이 법정형이 동일

하므로 달리 취급할 이유 없음

- 소유형3으로 분류할 경우 상이한 법정형이 하나의 유형에 포함됨
- 법정형이 높은 특수중존속체포는 현재까지 양형기준이 적용된 사건이 없으므로 위 범죄의 법정형을 근거로 별도 유형분류할 실익 없음. 위 범죄를 소유형3으로 분류하더라도 동일한 유형 내에서 7년6월, 3년에서 25년까지 다양한 법정형에 대한 권고 형량 범위를 제시해야 함

(나) 감금, 공동감금과 형량범위 비교

- 특수감금과 감금, 공동감금은 평균형량이 2개월 정도로 차이가 크지 않고, 형량범위가 유사하므로 '특수감금'을 소유형1(일반체포·감금)로 분류하여 양형인자로 반영해도 무리 없음

- 감금

사건명		형량(월)									전체	평균형량
		20	24	30	36	42	48	60	96	102		
감금	수	0	1	0	0	0	0	0	0	0	34	7.18
	비율	0.0	2.9	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	100.0	

- 공동감금

단위: 명, %

사건명		형량(월)									
		4	5	6	8	10	12	14	15	16	18
폭처법(공동감금)	수	6	0	11	4	3	4	0	0	0	0
	비율	21.4	0.0	39.3	14.3	10.7	14.3	0.0	0.0	0.0	0.0

사건명		형량(월)									전체	평균형량
		20	24	30	36	42	48	60	96	102		
폭처법(공동감금)	수	0	0	0	0	0	0	0	0	0	28	7.14
	비율	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	100.0	

- 특수감금

대표사건명		형량(월)													전체	평균형량
		2	4	5	6	8	10	12	14	15	16	18	20	24		
특수감금	수	0	0	0	5	0	3	6	0	0	0	0	0	0	14	9.43
	비율	0.0	0.0	0.0	35.7	0.0	21.4	42.9	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	0.0	100.0	

(다) 법정형, 죄질이 유사한 범죄와 형량범위 비교

- 일반상해(7년 이하)

유형	구분	감경	기본	가중
1	일반상해	2월 - 8월	4월 - 1년6월	6월 - 2년

- 폭행치사, 특수폭행치사(7년 이하)

유형	구분	감경	기본	가중
2	폭행치사	2월 - 1년6월	4월 - 2년	6월 - 3년

- 현행 상습·투범·특수협박(1년 이상, 2년 이상, 3년 이상)

유형	구분	감경	기본	가중
2	상습·투범·특수협박	4월 - 1년	6월 - 1년6월	8월 - 2년

- 현행 상습·투범·특수폭행(1년 이상, 2년 이상, 3년 이상)

유형	구분	감경	기본	가중
6	상습·투범·특수협박	4월 - 1년	6월 - 1년6월	8월 - 2년

- 소유형1의 양형인자로 반영할 경우, '단체 또는 다중의 위력을 보이거나 위험한 물건을 휴대한 경우'를 특별양형인자로 반영하게 되어 가중영역(8월~1년6월)이 기본영역이 되고, 소유형3에 포섭할 경우 낮아진 법정형을 반영(2년 이상 ⇨ 7년6월 이하)하여 양형기준 권고 형량범위 하향을 조정할 필요 있음

나. 소수의견(3인) : 특수군을 소유형3으로 분류

(가) 특수중존속체포·감금의 법정형 및 특수성을 제대로 반영하지 못함

- 특수중존속체포·감금(3년 이상)을 소유형1의 양형인자로 반영할 경우 '단체 또는 다중의 위력으로 범행하였거나, 흉기 기타 위험한 물건을 휴대하여 범행한 경우', '가혹행위가 있는 경우', '존속인 피해자' 3개의 특별가중인자가 적용되어 특별조정을 하더라도 8월~2년3월로 법정형 하한에도 미치지 못하는 권고 형량범위를 제시하게 됨

(나) 특수체포·감금에 대한 적절한 형량범위 제시를 위하여 별도 유형으로 분류하는 것이 타당함

다. 소수의견(1인) : 특수군을 [일반체포·감금]과 [보복목적체포·감금]

금] 사이에 별도 유형으로 신설

(가) 적절한 권고 형량범위를 제시할 필요 있음

- 소유형3으로 분류할 경우, 법정형의 개정에도 불구하고 특수 체포·감금의 권고 형량범위가 지나치게 높아져 법률 개정취지를 제대로 반영하기 어려움

(나) 특수체포·감금의 특수성을 반영할 필요 있음

- 소유형1의 양형인자로 반영할 경우, 특수체포·감금범죄가 가지는 특수성을 반영하기 어려우므로, 별도 유형으로 분류할 필요 있음

3. 체포·감금 유형분류(안)

①안 ⇒ 다수의견(7인)

유형	구분	감경	기본	가중
1	일반체포·감금			
2	보복목적 체포·감금			
3	누범체포·감금			

②2안 ⇒ 소수의견(3인)

가. 일반적 기준

유형	구분	감경	기본	가중
1	일반체포·감금			
2	보복목적 체포·감금			
3	누범·특수체포·감금			

③안 ⇒ 소수의견(1인)

유형	구분	감경	기본	가중
1	일반체포·감금			
2	특수체포·감금			
3	보복목적 체포·감금			
4	누범·누범특수체포·감금			

※3, 4유형의 통합 여부는 추후 검토

VI. 향후 일정

- 폭력범죄 양형기준 수정안[형량범위 · 양형인자, 집행유예 기준] 검토
- 일시 : 2017. 11. 13.(월) 16:00