

형사집행절차상 사법심사 방안에 관한 연구

▣ 연구책임자

박학모 전문연구원

과제구분	정책
구분 선정 사유	<ul style="list-style-type: none"> ○ 형집행절차에 대한 사법참여 및 사법심사의 과제는 형집행을 집행기관에 일임함으로써 집행의 일관성과 효율성을 도모하나, 형선고 뿐아니라 형집행에까지 법원의 참여와 통제를 허용함으로써 집행기관에 대해 일정한 통제권을 행사하며 원래 형벌의 취지를 일관성있게 실현하느냐 하는 형사정책적 과제와 관련되어 있으며, 검찰, 법무부 및 법원 등 형사정책 유관기관들에 대한 정책적 방향을 제시할 것이므로 정책과제로 구분 선정함

▣ 관련 정책현안 및 연구의 필요성

- 가석방 관련 분류처우위원회의 결정, 치료감호처분 관련 치료감호심의위원회의 결정, 보호관찰 및 전자감독(위치추적전자장치부착처분) 관련 보호관찰심사위원회의 결정 등은 자유형 및 보안처분의 성격을 중대하게 변경하는 처분이면서도 사법참여를 배제한 채 전적으로 법무부(위원회)의 행정처분에 의하게 하고 있어 적법절차의 시비를 낳고 있음.
- 이러한 문제는 (구)보호감호처분에 대한 (구)사회보호법상 사회보호위원회의 운용에서 문제점이 드러난 바 있으며, 현재 법무부에서 개정법률안을 입법예고한 보안(보호)감호처분의 (재)도입이 이루어질 경우 불가피하게 재검토가 이루어져야 할 부분임

▣ 연구 목적

- 형사소추 및 형선고 단계에 못지않게 형집행단계에 대해서도 범치국가적 견제와 균형이 요청되나, 현재 우리 형집행 및 행형 절차에 대한 사법참여는 매우 미흡한 상황임
- 나아가 현대 형사사법 현실에서 증가하는 개별예방적 고려와 행형의 개별화 필요성 등은 자유박탈 및 자유제한과 관계된 형사체제의 집행 및 행형단계에서 처분의 성격을 중대하게 변경하는 판단의 증가를 낳고 있어 이에 상응하는 사법참여의 필요성을 증가시키고 있음
- 이와 같이 형집행 및 보안처분집행에 있어서 사후변경처분의 증가와 함께 사법참여의 중요성이 더욱 대두되고 있는 현실을 고려하여 그동안 학계 일부에서만 제기되어온 형집행에 대한 사법참여 강화의 필요성 및 그 적절한 방안과 모델에 대하여 구체적, 종합적으로 검토하여 합리적인 대안을 제시하고자 함

▣ 선행연구 현황 및 선행연구와 본연구의 차별성

구분	선행연구와의 차별성		
	연구목적	연구방법	주요연구내용
주요선행연구	1 없음	없음	없음

본 연구	<ul style="list-style-type: none"> - 형집행절차상 증가하는 다양한 사후적 심사·판단과 관련하여 형집행절차상 적법절차와 효율성을 고려한 사법참여 방안 연구 	<ul style="list-style-type: none"> - 문헌연구 - 비교법연구 - 전문가면담 	<ul style="list-style-type: none"> - 형집행권 및 형집행절차와 사법참여의 의의 - 외국의 형집행절차와 사법참여 모델 - 우리 형집행절차상 주요심사기관에 대한 분석·검토 - 사법참여를 통한 형집행절차의 개선 방안
------	--	--	---

■ 주요 연구내용

- 형사사법상 형집행권의 발전과 사법참여
 - 형집행 담당 권력의 변천과 권력분립
 - 형집행과 관련된 법원의 직접 결정
 - 형집행상 법원에 의한 권리구제
- 주요 국가의 형집행절차상 사법참여 형태에 대한 비교법적 연구
 - 형집행절차상 사법참여 모델의 유형화
 - 형집행절차상 사법참여 모델들의 특징과 장단점 비교·분석
- 우리 형집행절차상 주요 심사기관에 대한 분석·검토
 - 가석방심사와 가석방심사위원회·분류심사위원회
 - 보호관찰처분과 보호관찰심사위원회
 - 전자감독(위치추적전자장치부착처분)과 보호관찰심사위원회
 - 치료감호처분과 치료감호심의위원회
 - (보호감호처분 도입 관련 심사기관 논의)
 - (형집행정지의 심사를 위한 위원회 도입 논의)
- 사법참여를 통한 형집행절차의 개선 방안
 - 집행유예 및 가석방 절차와 사법참여 방안
 - 자유박탈 보안처분 집행절차와 사법참여 방안
 - 자유제한 보안처분 집행절차와 사법참여 방안
 - 기타 형집행절차와 사법참여 방안

■ 연구추진방법

- 문헌연구: 형사절차 및 형집행절차에 관한 국내 문헌 및 외국 문헌 연구
- 비교법연구: 문헌연구에 기초한 주요 외국의 형집행절차에 대한 비교 연구 및 일부 유럽국가의 전문가면담에 기초한 실무비교
- 전문가면담조사: 형집행절차 관계전문가 면담에 기초한 실무 분석
- 연구추진계획(일정)

■ 연구추진방법

연구내용	월별											
	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12
세부연구계획수립	■	■										
문헌수집 및 문헌연구			■	■	■	■						
워크숍				■			■					
자문회의				■		■		■				
전문가면담조사					■	■	■					
중간보고서 작성 및 제출							■					
연구목적검토와 연구진회의							■	■				
보고서 작성									■	■		
보고서 수정 및 인쇄											■	■

■ 관련부처 및 국정과제 관련성

- 정책수요처(정부, 기관 등)

법무부, 대검찰청, 대법원, 법원행정처

○ 국정과제 관련성

NO	국정지표		국정과제	
	코드	명	코드	명
1	GOVI001	섬기는 정부	GOVI503	공공부문의 성과를 높이겠습니다.
2	GOVI001	섬기는 정부	GOVI505	글로벌 경쟁력을 갖춘 공무원을 양성하겠습니다.
3	GOVI001	섬기는 정부	GOVI511	법질서가 예외없이 지켜지도록 하겠습니다.
4	GOVI001	섬기는 정부	GOVI514	사회갈등 해소와 소통에 힘쓰겠습니다.

■ 기대효과

- 예상되는 학술적 기여도

- 현대 형사사법에서 증가하는 개별예방적 고려와 행형의 개별화 필요성 등으로 인해 자유박탈 및 자유제한과 관계된 형사체제의 집행 및 행형단계에서 처분의 성격을 중대하게 변경하는 판단이 불가피하게 되는 것과 관련하여 형집행에 대한 사법참여의 정당성과 필요성에 대한 헌법적 및 형사법적 이론 검토

○ 예상되는 정책적 기여도

- 형집행절차 및 보안처분집행절차의 법치국가적 적법절차요건 충족 방안 제시
- 형집행절차 및 보안처분집행절차에 있어서 사법참여 방안을 제시함으로써 집행기관인 검찰 및 사법참여기관인 법원 각각의 전문성 제고 가능
- 형집행절차 및 보안처분집행절차의 사법심사 제고함으로써 수행자 및 수용자의 인권보호 및 처우의 전문성 향상

○ 기타 기대효과

- 형집행절차상 사법참여의 다양한 모델들을 비교법적으로 검토하는 가운데 현행 형집행절차를 재검토하여 법치국가적 대안을 제시함으로써 요청되는 제도적 대안 모색하는 과정에서의 혼란 최소화
- 형집행절차상 적절하고 효과적인 사법참여방안을 제시함으로써 인권보호 및 적법절차를 둘러싼 비난을 해소하고 형사사법제도에 대한 국민 일반의 신뢰를 높임으로써 범죄예방과 인권보호를 동시에 도모하여 선진법치국가적 사법과제 실현
- 형집행절차상 합리적 사법참여 방안을 제시함으로써 형사사법서비스의 품질 및 효율성 증가

■ 연구기간

연구년차	(1/1년차)	연구기간	12	개월	시작일	2011.1.1	종료일	2011.12.31
------	---------	------	----	----	-----	----------	-----	------------

■ 기타참고사항(관련근거 등)

- 형집행 및 행형분야 전문가 한영수 교수(아주대 법학전문대학원)는 특히 최근 우리나라 보안처분법의 발전 동향과 관련하여 본 연구의 필요성과 시의성에 공감 의견 표명
- 배종대/정승환(공저) 「행형학」(2002년, 317쪽 이하)은 형사절차 전반의 법치국가적 지평 확대 차원에서 형집행 및 행형절차에 대한 사법참여의 확대를 장기적으로 검토해야 할 과제로 제시한 바 있음