



생활과 법률

3-1 : 법률과 죄신 이슈- 성범죄와 스토킹범죄

교수자 : 박 현 경

oobobo@ysu.ac.kr

지난차시 요약

- 분쟁을 해결하기 위한 방안으로 소송과 대안적 분쟁해결절차가 있다.
- 민사소송과 형사소송의 가장 큰 차이는 전자는 개인 간의 권리-의무관계에서 발생하는 사인간의 분쟁이라면, 후자는 국가인 검사와 피고인 간의 유무죄를 가리는 분쟁이라 할 것이다.
- 약식재판, 즉결심판, 독촉절차를 구별하였다.
- 법의 위계로서 [헌법-법률-명령]을 이해하였다.
- 소송을 이해하기 위하여 법률을 찾고 의미를 이해하고, 판례를 검색하고 읽는 방법을 익혔다.



차시 학습목표

- ① 최근 이슈가 되고 있는 법률 문제에는 어떤 것들이 있는지 알아본다.
- ② 헌법상 성적 자기결정권, 성적 자유에 대하여 알아본다.
- ③ 성폭력과 관련한 주요 범죄를 알아본다.
- ④ 성인지 감수성이 성범죄에서 어떻게 다루어지고 있는지 이해한다.



I. 최신 이슈와 법률- 스토킹범죄

1 성적 자기결정권의 헌법상 근거

헌법 제10조 [인간 존엄과 행복추구권]

모든 국민은 인간으로서 존엄과 가치를 가지며, 행복을 추구할 권리를 가진다. 국가는 개인이 가지는 불가침의 기본적 인권을 확인하고 이를 보장할 의무를 진다.

헌법 제17조 [사생활의 비밀과 자유]

모든 국민은 사생활의 비밀과 자유를 침해 받지 아니한다.

→ 성적 자기결정권

→ 간통죄, 혼인빙자간음죄 등 위헌 판결

→ 형법상 성범죄의 대상이 되는 법의 중 하나



I. 최신 이슈와 법률

- 성적 자기결정권

개인이 각자 자신의 인생관을 기초로 확립된 성적 가치관에 따라 혼자서 행할 수 있는 성적 만족 행위를 결정하고 행할 수 있는 권리 및 자신의 책임 하에 마음에 드는 상대방과 자율적으로 성적 접촉이나 성행위 여부를 결정할 수 있고, 성적 의사가 합치된 상대방과 그 어떤 성적 접촉이나 성행위를 행할 수 있는 권리

▶ 性的 自有(성적 자유)

- 힘, 권력, 무지, 무의식 등을 이용하여 자신의 성적 만족을 취하는 대신, 상대방을 무력화하여 상대방의 성적 자유, 성적 자기결정권을 침해

- 강간, 강제추행, 아동성추행부터 Me Too Movement(미투운동), 스토킹 범죄 등 모두에 적용됨



I. 최신 이슈와 법률

※ 용어의 구별

가. 성폭력

성과 관련된 육체적, 정신적 폭력행위를 포괄적으로 지칭

나. 성폭행

상대방 동의 없이 강제(폭행 또는 협박)로 성관계를 맺는 행위로서 형법상 강간
죄에 해당

다. 성추행

폭행 또는 협박으로 사람을 추행하는 것으로 성욕을 만족시키거나 성욕을 자극
하기 위하여 상대방의 성적 수치심이나 혐오감을 불러일으키는 일체의 행위



I. 최신 이슈와 법률

※ 용어의 구별

라. 성희롱

업무, 고용, 그 밖의 관계에서 공공기관 종사자, 사업주, 상급자 또는 근로자가
지위를 이용하거나 업무 등과 관련하여 성적 언동 또는 성적 요구 등으로 상대방
에게 성적 굴욕감이나 혐오감을 느끼게 하는 행위

징계사유나 민사상 손해배상 사유가 되며, 정도가 지나친 경우 강제추행 등 범죄
성립 가능

예) 성적인 농담, 음란물 보는 행위, 안마 등 불필요한 신체접촉 등



I. 최신 이슈와 법률

2 성관련 범죄

가. 형법

제22장 성풍속에 관한 죄

제241조 (간통죄)- 2016년 폐지

제242조(음행매개) 제243조(음화반포 등) 제244조(음화제조 등)

제245조 (공연음란)

제32장 강간과 추행의 죄(정조(貞操)에 관한 죄, 1995)

강간, 강제추행, 강간상해치상, 강간상해치사, 미성년자등에 대한 간음, 업무상
위력 등에 의한 간음 등

제28장 절도와 강도의 죄 : 강도강간 등



I. 최신 이슈와 법률

2. 성관련 범죄

나. 특별법상 성범죄

- 성폭력범죄의 처벌 등에 관한 특례법
- 아동청소년의 성보호에 관한 법률
- 정보통신망 이용촉진 및 정보보호에 관한 법률
- 성매매 알선 등 행위의 처벌에 관한 특별법
- 군형법 -아동복지법



I. 최신 이슈와 법률

다. 기타 법률

- 스토킹범죄의 처벌 등에 관한 법률
- 여성발전기본법(성희롱)
- 남녀고용평등과 일·가정 양립지원에 관한 법률(성희롱)

※ Me Too Movement(미투운동)

- 사회관계망서비스(SNS)에 자신의 성폭력 피해를 고백함으로써 성범죄의 심각성을 알리기 위한 운동
- 2018. 서지현 검사가 검찰 내부통신망과 방송에서 검찰 내 성폭력 실태를 폭로하고 인사상 불이익을 받았다고 주장하면서 점화됨



I. 최신 이슈와 법률

3 성적 자유의 침해행위는 범죄

예1) 미화원으로 일하던 이 씨는 지난해 10월 여자화장실에서 A 양이 세면대에서 손을 씻는 것을 보고 갑자기 손가락으로 A 양의 항문 주위를 한 차례 찌르고 A 양이 놀라 돌아서자 다시 배를 한 차례 찔렀다. 이 씨는 당시 A 양 친구들의 물장난을 막리려는 의도로 옆구리를 손가락으로 찌른 것 뿐이라고 진술했다.

- 판례상 성추행이란

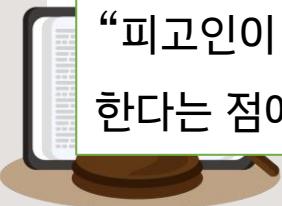
“객관적으로 일반인에게 성적 수치심이나 혐오감을 일으키게 하고 선량한 성적 도덕관념에 반하는 행위로서 피해자의 성적 자유를 침해하는 것”

- 재판부는

“성욕의 만족을 얻을 목적이었다고 단정하기는 어렵다 해도 피해자의 처지에서 보면 … 성적수치심을 일으킬 수 있는 민감한 **부위이고**”

“성적 도덕관념에 반하고 정신적, 육체적으로 미숙한 피해자의 성장 및 성적 정체성에 부정적 영향을 미치는 행위로 법이 규정한 **추행에 해당하고**”

“피고인이 그저 장난에 불과한 것으로 생각했다 하더라도 피해자의 의사에 반해 이런 행위를 한다는 점에 대한 인식과 의사가 있었던 것으로 보이므로 추행의 범죄 의도 또한 인정된다.”



I. 최신 이슈와 법률

예2) A는 자신의 집에서 여자친구인 B와 함께 시간을 보내다 사소한 문제로 다투었다. B가 집으로 가려고 하자, A가 B를 팔을 잡으며 만류하고 강제로 성적 접촉을 시도했고 B가 “하는 순간 끝”이라며 거부의 의사 를 밝혔지만, A는 사랑하는 사이라고 생각하고 B를 침대에 눕힌 뒤 성관계하였다.

예3) 술집에서 만난 C와 D는 서로 호감을 갖게 되고 술을 마친 후 인적 없는 인근 건물 옥상으로 올라가서 입을 맞추는 등 성관계를 맺고 손잡고 웃으며 옥상에서 내려왔다. 그런데 이틀 후 D는 성폭행을 당했다며 C를 고소하였다

예4) A는 노래방에 갔다가 운영자인 B와 둘이서 노래방에 있던 중, 힘으로 B를 제압하여 강간하고, 강간치 상죄로 고소당했다. A는 관계 중에도 B가 충분히 탈출이나 구조요청을 할 수 있었음에도 하지 않았을 뿐더러, 사건 후 2명이 노래방에 들어왔음에도 아무런 말을 하지 않았다는 등을 주장하며 무죄를 주장

- 1) 연인이라 하더라도 동거하거나 성관계를 맺어야 할 의무는 없음
- 2) 소극적 성적자유는 자신이 원치 않는 성관계를 거부할 권리임. 따라서 성적 접촉의 경우 언제나 거부할 권리가 있으며 명시적 동의가 있어야 함
- 3) “강간죄가 성립하기 위한 가해자의 폭행·협박이 있었는지 여부는 그 폭행·협박의 내용과 정도는 물론 유 형력을 행사하게 된 경위, 피해자와의 관계, 당시와 그 후의 정황 등 모든 사정을 종합하여 피해자가 당시 처하였던 구체적인 상황을 기준으로 판단하여야 하며, 사후적으로 보아 피해자가 이전에 범행 현장을 벗어날 수 있었다거나 피해자가 사력을 다하여 반항하지 않았다는 사정만으로 가해자의 폭행·협박이 피해 자의 항거를 현저히 곤란하게 할 정도에 이르지 않았다고 설불리 단정하여서는 안된다.”



I. 최신 이슈와 법률

예5) 부부간 강압적 성관계, 구타를 동반한 성관계, 가학적 성관계에 대하여 “힘이나 공포의 수단을 통해” 배우자에게 행하는 강제적 성관계에 대하여 부부간 강간죄를 인정함▶ 대법원 (2012도14788, 2012전도 252 전원합의체 판결). “부부 사이에 민법상의 동거의무가 인정된다고 하더라도 거기에 폭행, 협박에 의하여 강요된 성관계를 감내할 의무가 내포되어 있다고 할 수 없다. 혼인이 개인의 성적 자기결정권에 대한 포기를 의미한다고 할 수 없고, 성적으로 억압된 삶을 인내하는 과정일 수도 없기 때문이다.”



I. 최신 이슈와 법률

4 성인지 감수성(gender sensitivity)

가. 일반적 의의

성별 불균형 상황을 인식하고 그 안에서 성차별적 요소를 감지해내는 민감성

나. 대법원 판례

(대법원 2018. 10. 25. 선고 2018도7709 판결)

“ 법원이 성폭력 등 관련 소송의 심리를 할 때에는 그 사건이 발생한 맥락에서 성차별 문제를 이해하고 양성평등을 실현할 수 있도록 ‘성인지 감수성’을 잊지 않아야 한다” -> 성 범죄 판결의 근거로서 성범죄사건을 심리할 때 “성범죄 피해자가 2차 가해에 대한 두려움으로 인해 가해자와 종전의 관계를 유지하거나 소극적 태도를 보일 수 있다”는 가능성 을 인식하고 ‘피해자와 같은 처지에 있는 평균적인 사람들의 시야’로 보아야 한다는 원리



I. 최신 이슈와 법률



※ 스토킹 범죄나 이별살인 등이 급증하고 있고, 이에 대한 미흡한 대처로 2021년 스토킹 처벌법이 통과되었고, 신당역 스토킹 살인 이후로 처벌강화의 목소리가 커지자 2023.5. 스토킹 처벌법이 강화 개정되었음

▲ 20일 오전 서울 중구 신당역 2호선 화장실 앞에 마련된 '신당역 스토킹 살인 사건' 희생자 추모 장소에 시민들의 발걸음이 이어지고 있다. 2022.09.20 뉴시스

▶ 스토킹 피해를 신고해 신변 보호를 받던 전 여자친구를 살해한 혐의를 받고 있는 김병찬(35)이 29일 오전 취재진 앞에 모습을 드러냈다. 그는 구속상태로 검찰에 송치됐다. /2021.11.29. 뉴시스



요약정리

- 1 최근 스토킹, 데이트 범죄 등 성범죄가 끊임없이 발생하고 있다.
- 2 성범죄는 피해자의 성적자기결정권, 성적 자유를 훼손하는 것으로 성폭행 뿐 만 아니라, 성희롱, 성추행 등 주요 범죄로 처벌되고 있다.
- 3 성적 접촉의 경우 당사자간의 합의에 의하여야 하고, 일방의 명시적 의사에 반하는 행위는 처벌될 수 있다.
- 4 특히 성인지 감수성의 측면에서 성범죄 피해자의 진술이 고려되어야 하고, 법원은 일반적인 사람들의 평균적인 시야가 아닌 '피해자와 같은 처지에 있는 평균적인 사람들의 시야'로 보아야 한다.



다음차시 안내

- ① 최근 이슈가 되고 있는 스토킹 범죄에 대하여 알아본다.
- ② 스토킹 범죄의 처벌 등에 관한 법률이 2021년 제정되고 현재 개정절차 진행 중으로 곧 개정이 완료된다. 그 구체적인 내용에 대하여 알아본다.
- ③ 디지털 성범죄의 위험성에 대하여 이해하고, 그 종류와 처벌에 관하여 이해한다.

