

# 도로교통법 일부개정법률안(대안)

## 검 토 보 고

### I. 주요내용

- 음주측정을 곤란하게 할 목적으로 하는 추가 음주 등 행위(음주측정 방해행위)를 금지함(안 제44조제5항).
- 음주측정방해행위자에 대하여 조건부 운전면허, 운전면허 결격 및 운전면허 취소·정지 등을 적용하도록 함(안 제80조의2제1항, 제82조 제2항 및 제93조제1항).
- 차종별로 음주측정방해행위에 대한 벌칙 부과(안 제148조의2제1항·제2항 및 제156조제12호의2).

| 개정안     |        | 대상 차종             | 내 용                                                      |
|---------|--------|-------------------|----------------------------------------------------------|
| 제44조    | 제5항    | 자동차등, 노면전차 및 자전거등 | 음주측정방해행위 금지                                              |
| 제80조의2  | 제1항    | 자동차등, 노면전차        | 음주측정방해 등으로 면허취소된 자가 다시 운전하려는 경우 조건부 운전면허 발급 필요           |
| 제82조제2항 | 제5호    | —                 | 2회 이상의 음주측정방해 및 교통사고 발생 시 면허취소부터 3년 간 운전면허 결격            |
|         | 제6호 가목 | —                 | 2회 이상의 음주측정방해 시 면허취소부터 2년 간 운전면허 결격                      |
|         | 제6호 나목 | —                 | 음주측정방해 및 교통사고 발생 시 면허취소부터 2년 간 운전면허 결격                   |
| 제93조제1항 | 제2호    | 자동차등              | 음주측정방해 후 음주운전 시 면허취소                                     |
|         | 제3호의2  | 자동차등, 노면전차        | 음주측정방해 시 운전면허 취소                                         |
| 제148조의2 | 제1항제1호 | 자동차등, 노면전차        | 음주측정방해 후 10년 내에 다시 측정거부, 음주측정방해 시 1년 이상의 징역 등 부과         |
|         | 제1항제2호 | 자동차등, 노면전차        | 음주측정방해 후 10년 내에 다시 음주운전 (혈중알코올 0.2% 이상) 시 2년 이상의 징역 등 부과 |
|         | 제1항제3호 | 자동차등, 노면전차        | 음주측정방해 후 10년 내에 다시 음주운전 (혈중알코올 0.2% 미만) 시 1년 이상의 징역 등 부과 |
|         | 제2항제2호 | 자동차등, 노면전차        | 음주측정방해 시 1년 이상 징역 등 부과                                   |
| 제156조   | 제12호의2 | 자전거등              | 음주측정방해 시 20만원 이하 벌금 등 부과                                 |

## II. 검토의견

### 1. 개정의 취지

- 「도로교통법」은 교통안전을 위하여 술에 취한 상태에서 운전하는 것(음주운전)을 금지하고(제44조제1항), 위반행위 시 운전면허의 취소·정지(제93조제1항제1호 등), 형사처벌(제148조의2제3항, 제156조제11호 등) 등으로 제재하고 있음.
  - ‘술에 취한 상태’ 여부는 혈중알코올농도를 기준으로 판단하는데(제44조제4항),<sup>1)</sup> 혈중알코올농도의 측정은 호흡조사, 혈액검사 등의 방법에 따름(제44조제2항·제3항).<sup>2)</sup>
- 동법은 음주운전에 대하여 제재를 부과하므로, 음주운전을 한 후 제재를 회피하려는 유인이 존재함. 특히 음주운전 여부는 단속을 거쳐 혈중알코올농도를 측정함으로써 확인되므로, 혈중알코올농도 측정을 불가능 또는 곤란하게 함으로써 음주운전의 제재를 회피하고자 할 수 있음.
  - 동법은 이러한 점을 고려하여 음주운전이 의심되는 운전자에게 음주측정을 응할 의무를 부과하고(제44조제2항), 이에 불응하는 행위(음주측정불응행위)를 별도의 제재 대상으로 삼고 있음(제93조제1항제3호, 제148조의2제2항 및 제156조제12호 등).

1) 「도로교통법」

제44조(술에 취한 상태에서의 운전 금지) ④ 제1항에 따라 운전이 금지되는 술에 취한 상태의 기준은 운전자의 혈중알코올농도가 0.03퍼센트 이상인 경우로 한다.

2) 운전시점과 혈중알코올농도의 측정시점 간에 시차가 존재할 수 있으므로, 이러한 경우에는 위드마크 공식을 활용하여 운전시점에서의 혈중알코올농도를 추산하고 있음.

**대법원 2000. 6. 27. 선고 99도128 판결.** “범행 직후에 행위자의 혈액이나 호흡으로 혈중 알코올농도를 측정할 수 있는 경우가 아니라면 위드마크 공식을 사용하여 그 계산결과로 특정 시점의 혈중 알코올농도를 추정할 수도 있으나, 범죄구성요건사실의 준부를 알아내기 위해 과학공식 등의 경험칙을 이용하는 경우에는 그 법칙 적용의 전제가 되는 개별적이고 구체적인 사실에 대하여는 엄격한 증명을 요한다 할 것이고, 위드마크 공식의 경우 그 적용을 위한 자료로는 음주량, 음주시각, 체중, 평소의 음주정도 등이 필요하므로 그런 전제사실을 인정하기 위해서는 엄격한 증명이 필요하다.”

- 개정안은 운전자가 술을 마시고 운전을 한 후 음주측정을 요구받기 전에 추가로 술을 마시는 등의 방해행위로써 음주측정이 제대로 이루어질 수 없도록 하여 음주운전의 제재를 회피하는 것을 방지하고자, 음주측정방해행위의 금지를 규정하고 그 위반행위에 대한 제재의 근거를 마련하려는 것임.
- 현행법은 음주측정을 통하여 음주운전이라는 점이 확인된 경우(제44조제1항), 음주측정을 요구받은 운전자가 이를 거부함으로써 측정을 회피하는 경우(제44조제2항)는 규정하고 있으나, 음주측정 전에 이루어지는 방해행위에 대하여는 규정을 두고 있지 않음.

## 2. 음주측정방해행위 금지 관련(안 제44조제5항)

### 가. 대상 차종

- 안 제44조제5항은 음주측정방해행위금지가 적용되는 대상 차종을 ‘자동차등, 노면전차 및 자전거등’으로 규정하고 있는데, 동 조항의 전제가 되는 현행법 제44조제1항의 음주운전금지규정은 ‘자동차등, 노면전차 및 자전거’로 대상을 명시하고 있으므로, 양자의 규율 대상을 통일하는 것이 전체적인 체계에 적합할 것으로 판단됨.

| 구 분 |      |     | 대상 차종                    | 내 용         |
|-----|------|-----|--------------------------|-------------|
| 현행법 | 제44조 | 제1항 | 자동차등, 노면전차 및 자전거         | 음주운전 금지     |
|     |      | 제2항 |                          | 음주측정불응행위 금지 |
| 개정안 | 제44조 | 제5항 | 자동차등, 노면전차 및 <b>자전거등</b> | 음주측정방해행위 금지 |

## 나. 음주측정방해행위

- 안 제44조제5항은 음주측정방해행위의 태양으로 술을 마시거나 마약, 대마 및 향정신성의약품 등을 사용하는 행위를 규정하고 있는데, 이는 운전당시 혈중알코올농도의 측정을 방해하기 위하여 혈중알코올농도에 영향을 줄 수 있는 행위를 금지하려는 것이나,
  - ① 혈중알코올농도에 영향을 미칠 수 있는 의약품 복용행위 등을 포괄하지 못한다는 점, ② 마약이나 대마 등이 혈중알코올농도에 영향을 미치는지 여부가 명확하지 않다는 점 등을 고려할 때, 추가로 술을 마시는 행위, 기타 ‘혈중알코올농도에 영향을 줄 수 있는 의약품 등 행정안전부령으로 정하는 물품을 사용하는 행위’가 금지됨을 명시하는 것을 고려할 필요가 있음.
- 법원은 안 제44조제5항 위반행위는 형사처벌 등 각종 제재대상이 되는데, 동 규정상 ‘약물(마약, 대마 및 향정신성의약품과 그 밖에 행정안전부령으로 정하는 것)’의 추가 복용이 혈중알코올농도에 영향을 미치는 것인지 여부가 분명하지 않다면 약물 복용을 처벌 등의 대상으로 삼는 것은 적절하지 않고, 혈중알코올농도에 영향을 줄 수 있는 의약품의 복용 등으로 제한하여 규정하는 것이 타당하다는 입장임.<sup>3)</sup>
- 한편, 안 제44조제5항에 규정된 음주측정을 곤란하게 할 목적으로 추가로 술을 마시는 등의 행위는 운전면허 취소·정지, 형사처벌 등 각종 제재의 기준으로 인용되므로 이를 ‘음주측정방해행위’로 약칭하는 것이 법률을 간결하게 하는 데에 기여할 것으로 보임.

3) 법원행정처, 「도로교통법 일부개정법률안」(대안)에 대한 의견 회신

| 개 정 안                                                                                                                                                                                                                                                | 수 정 의 건                                                                                                                                                                                                                                                                            |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 제44조(술에 취한 상태에서의 운전 금지) ① ~ ④ (생 략)<br>⑤ 누구든지 술에 취한 상태에 있다고 인정할 만한 상당한 이유가 있는 상태에서 자동차등, 노면전차 또는 <u>자전거등을</u> 운전한 후 제2항 및 제3항에 따른 측정을 곤란하게 할 목적으로 술 또는 <u>약물(마약, 대마 및 향정신성의약품과 그 밖에 행정안전부령으로 정하는 것을 말한다) 등을 추가로</u> 먹거나 사용하여서는 아니 된다.<br><br>⑥ (생 략) | 제44조(술에 취한 상태에서의 운전 금지) ① ~ ④ (개정안과 같음)<br>⑤ 누구든지 술에 취한 상태에 있다고 인정할 만한 상당한 이유가 있는 상태에서 자동차등, 노면전차 또는 <u>자전거를</u> 운전한 후 제2항 또는 제3항에 따른 측정을 곤란하게 할 목적으로 <u>추가로 술을 마시거나 혈중알코올 농도에 영향을 줄 수 있는 의약품 등 행정안전부령으로 정하는 물품을 사용하는 행위(이하 “음주측정방해행위”라 한다. 이하 같다)를 하여서는 아니 된다.</u><br>⑥ (개정안과 같음) |

### 3. 운전면허 결격사유 관련(안 제82조제2항)

- 안 제82조제2항은 안 제44조제5항의 위반행위자가 교통사고 발생 등에도 해당하여 운전면허를 취소당한 경우에는 일정 기간 동안 운전면허 결격사유를 인정하는 것으로, 음주 후 운전 중에 교통사고를 일으킨 사람이 사고 당시 음주운전이었음을 확인할 수 없게 하기 위하여 사고 후에 음주측정방해행위를 하는 경우에 적용됨. 즉, 시간적으로 사고는 음주 후 이루어지는 운전 중에 발생하는 것이고 그 이후에 음주측정방해행위가 있어야 함.

그런데 안 제82조제2항제6호 가목 등은 ‘제44조제5항을 위반하여 운전하다가 … 교통사고를 일으킨 경우’라는 표현을 사용하고 있어 음주측정방해행위가 운전보다 시간적으로 선행하는 것으로 오인될 소지가 있으므로, 의미를 명확하게 하기 위하여 문구를 수정할 필요가 있다고 생각됨.

| 개 정 안                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                 | 수 정 의 건                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>제82조(운전면허의 결격사유) ① (생략)</p> <p>② (생략)</p> <p>1. · 2. (생략)</p> <p>3. (생략)</p> <p>가. 제44조, 제45조 또는 제46조를 위반(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)하여 운전을 하다가 사람을 사상한 후 제54조제1항 및 제2항에 따른 필요한 조치 및 신고를 하지 아니한 경우</p> <p>나. 제44조를 위반(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)하여 운전을 하다가 사람을 사망에 이르게 한 경우</p> <p>&lt;신 설&gt;</p> <p>&lt;신 설&gt;</p> | <p>제82조(운전면허의 결격사유) ① (개정안과 같음)</p> <p>② (개정안과 같음)</p> <p>1. ~ 2. (개정안과 같음)</p> <p>3. (개정안과 같음)</p> <p>가. 제44조제1항 및 제2항, 제45조 또는 제46조를 위반(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)하여 운전을 하다가 사람을 사상한 후 제54조제1항 및 제2항에 따른 필요한 조치 및 신고를 하지 아니한 경우</p> <p>나. 제44조제1항 및 제2항을 위반(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)하여 운전을 하다가 사람을 사망에 이르게 한 경우</p> <p>다. 제44조제5항과 관련하여 술에 취한 상태에 있다고 인정할 만한 상당한 이유가 있는 상태에서 자동차를 운전하다가 사람을 사상한 후 제54조제1항 및 제2항에 따른 필요한 조치 및 신고를 하지 아니한 사람이 음주측정방해행위를 한 경우(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)</p> <p>라. 제44조제5항과 관련하여 술에 취한 상태에 있다고 인정할 만한 상당한 이유가 있는 상태에서 자동차등을 운전하다가 사람을 사망에 이르게 한 사람이 음주측정방해행위를 한 경우(제43조 또는</p> |

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                      |                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                 |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>5. 제44조제1항, 제2항 또는 제5항을 위반(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)하여 운전을 하다가 2회 이상 교통사고를 일으킨 경우에는 운전면허가 취소된 날(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우에는 그 위반한 날을 말한다)부터 3년, 자동차등을 이용하여 범죄행위를 하거나 다른 사람의 자동차등을 훔치거나 빼앗은 사람이 제43조를 위반하여 그 자동차등을 운전한 경우에는 그 위반한 날부터 3년</p> <p>6. (생략)</p> <p>가. (생략)</p> <p>나. 제44조제1항, 제2항 또는 제5항을 위반(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)하여 운전을 하다가 교통사고를 일으킨 경우</p> <p><u>&lt;신설&gt;</u></p> <p><u>다.라.</u> (생략)</p> <p>7. ~ 10. (생략)</p> <p>③ (생략)</p> | <p><u>제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)</u></p> <p>5. 제6호 나목 또는 다목을 2회 이상 위반(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)한 경우에는 운전면허가 취소된 날(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우에는 그 위반한 날을 말한다)부터 3년, 자동차등을 이용하여 범죄행위를 하거나 다른 사람의 자동차등을 훔치거나 빼앗은 사람이 제43조를 위반하여 그 자동차등을 운전한 경우에는 그 위반한 날부터 3년</p> <p>6. (개정안과 같음)</p> <p>가. (개정안과 같음)</p> <p>나. 제44조제1항 또는 제2항을 위반(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)하여 운전을 하다가 교통사고를 일으킨 경우</p> <p><u>다. 제44조제5항과 관련하여 술에 취한 상태에 있다고 인정할 만한 상당한 이유가 있는 상태에서 자동차등을 운전하여 교통사고를 일으킨 사람이 음주측정방해행위를 한 경우(제43조 또는 제96조제3항을 함께 위반한 경우도 포함한다)</u></p> <p><u>라.마.</u> (개정안 다라목과 같음)</p> <p>7. ~ 10. (개정안과 같음)</p> <p>③ (개정안과 같음)</p> |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|

#### 4. 운전면허 취소·정지 관련(안 제93조제1항)

- 안 제93조제1항제3호의2는 안 제44조제5항 위반행위를 운전면허의 취소·정지 사유에 추가하려는 것인데,  
유사한 내용을 담고 있는 현행법 제93조제1항제2호 및 안 제93조제1항제2호 등은 ‘자동차등’을 운전한 경우에만 운전면허의 취소·정지 사유가 됨을 명시하고 있는 반면, 안 제93조제1항제3호의2는 대상 차종을 ‘자동차등 또는 노면전차’로 규정하고 있어 양자가 불일치하므로, ‘노면전차’ 부분을 삭제하여 양자의 규율 대상을 통일하는 것이 필요할 것으로 보임.

| 구 분 |      |          | 대상 차종      | 내 용                                |
|-----|------|----------|------------|------------------------------------|
| 현행법 | 제93조 | 제1항제1호   | 자동차등       | 음주운전 시 면허 취소·정지                    |
|     |      | 제1항제2호   | 자동차등       | 음주운전·음주측정불응 후 음주운전 시 면허 취소         |
|     |      | 제1항제3호   | 자동차등       | 음주측정불응 시 면허 취소                     |
| 개정안 | 제93조 | 제1항제2호   | 자동차등       | 음주운전·음주측정불응·음주측정 방해 후 음주운전 시 면허 취소 |
|     |      | 제1항제3호의2 | 자동차등, 노면전차 | 음주측정방해행위 시 면허 취소                   |

| 개 정 안                                                                                                                                                                                                                                        | 수 정 의 건                                                                                                                                                                  |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 제93조(운전면허의 취소·정지) ① (생략)<br>3의2. 제44조제5항을 위반하여 술에 취한 상태에 있다고 인정할만한 상당한 이유가 있는 상태에서 <u>자동차등 또는 노면전차를 운전한 후 술에 취한 상태의 측정을 곤란하게 할 목적으로 술 또는 약물(마약, 대마 및 향정신성의약품과 그 밖에 행정안전부령으로 정하는 것을 말한다) 등을 추가로 먹거나 사용한 경우</u><br>4. ~ 23. (생략)<br>② ~ ④ (생략) | 제93조(운전면허의 취소·정지) ① (개정안과 같음)<br>3의2. 제44조제5항을 위반하여 술에 취한 상태에 있다고 인정할만한 상당한 이유가 있는 상태에서 <u>자동차등을 운전한 사람이 음주측정방해행위를 한 경우</u><br><br>4. ~ 23. (개정안과 같음)<br>② ~ ④ (개정안과 같음) |

## 5. 기타(제148조의2, 제156조 및 부칙 등)

- 안 제148조의2 및 제156조 등은 안 제44조제5항 등을 바탕으로 하여 위반행위자에 대한 처벌 등을 규정하고 있으므로, 앞서 본 수정사항을 반영할 필요가 있음.
- 개정안 부칙은 새롭게 추가되는 조건부 운전면허, 운전면허 취소·정지 등의 행정조치와 관련하여 적용례를 두고 있으나 운전면허 결격사유에 대하여는 적용례를 두고 있지 않은데, 운전면허 결격사유에 관한 안 제82조제2항에 대하여도 그 적용시점을 명확하게 할 수 있도록 적용례를 둘 필요가 있다고 생각됨.

| 개 정 안                                                                                                                                                                                                                  | 수 정 의 건                                                                                                                                                                                                                                                                     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p style="text-align: center;"><b>부 칙</b></p> <p>제1조(시행일) (생 략)</p> <p>제2조(음주운전 방지장치 부착 조건부 운전면허에 관한 적용례) (생 략)</p> <p style="text-align: center;"><u>&lt;신 설&gt;</u></p> <p><u>제3조(운전면허의 취소·정지에 관한 적용례) (생 략)</u></p> | <p style="text-align: center;"><b>부 칙</b></p> <p>제1조(시행일) (개정안과 같음)</p> <p>제2조(음주운전 방지장치 부착 조건부 운전면허에 관한 적용례) (개정안과 같음)</p> <p><u>제3조(운전면허의 결격사유에 관한 적용례) 제82조제2항의 개정규정은 이 법 시행 이후 제44조제5항을 위반하는 경우부터 적용한다.</u></p> <p><u>제4조(운전면허의 취소·정지에 관한 적용례) (개정안 부칙 제3조와 같음)</u></p> |

- 기타 경미한 자구 수정이 필요하다고 보이며, 자세한 수정사항은 주서본을 참고하여 주시기 바랍니다.

(전문위원 김 성 완)