

문제 11.

11. 나보석의 USB를 탐색하던 중 우연히 나보석이 매니저로 있던 매장의 회계장부가 조작된 것을 확인하였다. 이때 취해야할 조치와 발견된 회계장부의 증거능력에 대해서 기술하라.

매장의 회계장부가 조작된 사실은 해당 영장 내용과 관련 없는 별건 증거로, 최초 발급영장(제1영장)에 대한 기존 증거 분석은 가능하지만, 별건 정보에 대한 탐색은 즉시 중지해야 한다.

별건 증거가 증거능력을 갖추기 위해서,

- ① 적법한 절차로 분석을 하던 중, 우연히 별건에 대한 범죄증거를 발견하였을 경우여야 하며,
- ② 별도 범죄에 대한 추가 영장(제2영장)을 발부받아야 한다.
- ③ 또한, 특별한 사정이 없는 한 참여권을 보장하고 압수목록을 교부하며, 제2영장의 범위에서만 탐색을 진행하는 등 적법한 절차에 의해 탐색/분석이 진행되어야 한다.

또한, 기본적으로 직접 경험한 사람의 진술이 법정에 제출되어야 하므로 이에 갈음하는 문서나 서류는 전문증거로, 증거능력이 없다. 하지만 예외적으로 회계장부는 항해일지, 서버점검일지 등 업무상 필요에 의해 작성된 통상문서로, 전문법칙의 적용을 받지 아니하여 증거능력이 인정된다.

이러한 서류들의 또 다른 것들로써 가족관계증명서, 공무원 등이 직무상 증명할 수 있는 사항에 관하여 작성한 문서, 특히 신용할 만한 정황에 의하여 작성된 문서 등이 있다.