

대 법 원

제 3 부

판 결

사 건 2019도18942 조세범처벌법위반
피 고 인 피고인 1 외 1인
상 고 인 검사(피고인들에 대하여)
변 호 인 법무법인(유한) 한결(피고인들을 위하여)
담당변호사 김호철 외 7인
원 심 판 결 의정부지방법원 2019. 11. 28. 선고 2018노2604 판결
판 결 선 고 2022. 9. 29.

주 문

상고를 모두 기각한다.

이 유

상고이유를 판단한다.

1. 2014. 11. 25. 자 세금계산서 미발급으로 인한 「조세범 처벌법」 위반 부분

가. 이 부분 공소사실의 요지는 '피고인 1이 거래처에 물품을 공급하고 세금계산서를 발급하였다가 이를 취소하는 취지의 음(-)의 수정세금계산서를 다시 발급하는 방법

으로, 물품을 공급하였음에도 세금계산서를 발급하지 아니하였고, 피고인 ○○○○○○
○○○○ 주식회사는 그 대표자인 피고인 1이 피고인 ○○○○○○○○○○○○ 주식회사
의 업무에 관하여 위와 같은 위반행위를 하였다'는 것이다.

나. 원심은 수정세금계산서 발급으로 인해 처음에 발급한 세금계산서가 무효로 되
어 구 「조세범 처벌법」(2018. 12. 31. 법률 제16108호로 개정되기 전의 것, 이하 같다)
제10조 제1항 제1호 전단(이하 '이 사건 조항'이라고 한다)에서 정한 세금계산서 미발
급의 죄가 성립하는 것은 아니라는 이유로 피고인들에 대한 이 부분 공소사실을 모두
무죄로 판단하였다.

다. 이 사건 조항은 '부가가치세법에 따라 세금계산서를 작성하여 발급하여야 할 자
가 세금계산서를 발급하지 아니한 경우'에 처벌하도록 정하고 있다. 이 사건 조항의 문
언과 입법 취지, 수정세금계산서 발급과 관련된 부가가치세법령의 내용 및 형벌법규
해석의 원칙 등에 비추어 보면, '세금계산서 발급의무자가 세금계산서를 발급하였다가
이후 수정세금계산서 발급사유가 없음에도 그 공급가액에 음의 표시를 한 수정세금계
산서를 발급한 경우'는 이 사건 조항에서 정한 처벌대상에 해당한다고 볼 수 없다. 그
구체적인 이유는 다음과 같다.

1) 형벌법규의 해석은 엄격하여야 하고, 문언의 가능한 의미를 벗어나 피고인에게
불리한 방향으로 해석하는 것은 죄형법정주의의 내용인 확장해석금지에 따라 허용되지
않는다(대법원 2017. 12. 21. 선고 2015도8335 전원합의체 판결 등 참조). 이 사건 조
항에서 정한 '세금계산서를 발급하지 아니한 경우'에 '세금계산서를 발급한 후 그 공급
가액에 음의 표시를 한 수정세금계산서를 발급한 경우'가 포함된다고 보는 것은 문언
의 가능한 의미를 벗어나는 해석이 된다.

2) 이 사건 조항은 세금계산서 발급을 강제하여 거래를 양성화하고 세금계산서를 발급하지 않아 조세의 부과와 징수를 불가능하게 하거나 현저히 곤란하게 하는 것을 막고자 하는 데에 그 취지가 있다(대법원 2019. 6. 27. 선고 2018도14148 판결 참조). 세금계산서 발급의무자가 세금계산서를 발급한 후 이에 대한 음의 수정세금계산서를 그 발급사유 없이 발급하였다고 하더라도, 그러한 경우가 세금계산서를 아예 발급하지 아니한 경우와 거래의 양성화나 조세의 부과와 징수 가능성 등의 측면에서 동일하다고 평가할 수 없다.

3) 부가가치세법 제32조 제7항은 '세금계산서의 기재사항을 착오로 잘못 적거나 세금계산서를 발급한 후 그 기재사항에 관하여 대통령령으로 정하는 사유가 발생하면 대통령령으로 정하는 바에 따라 수정세금계산서를 발급할 수 있다'고 규정하고, 그 위임에 따라 부가가치세법 시행령 제70조 제1항은 수정세금계산서의 발급사유와 발급절차를 정하고 있다. 위 각 규정의 구체적인 내용에 비추어 보면, 세금계산서 발급의무자가 세금계산서를 발급한 후 그 공급가액에 음의 표시를 한 수정세금계산서를 발급하더라도 당초의 세금계산서가 발급되었다는 기왕의 사실 자체가 없어진다고 볼 수 없다.

라. 원심판결 이유를 위 법리와 기록에 비추어 살펴보면, 원심판결의 이유 설시에 다소 적절하지 않은 부분이 있으나, 원심의 판단에 상고이유 주장과 같이 이 사건 조항의 적용범위에 관한 법리를 오해하여 판결에 영향을 미친 잘못이 없다.

한편 검사는 상고심에 이르러 피고인 1이 수정세금계산서를 발급한 행위는 '세금계산서를 거짓으로 기재하여 발급한 행위'에 해당하므로 이를 구 「조세법 처벌법」 제10조 제1항 제1호 후단의 죄로 처벌할 수 있다고도 주장하나, 이러한 주장은 불고불리의 원칙에 위배되어 받아들일 수 없다.

2. 각 부가가치세 및 법인세 포탈로 인한 「조세범 처벌법」 위반 부분

원심은 그 판시와 같은 이유로 피고인들에 대한 이 부분 공소사실에 대하여 범죄의 증거가 없다고 보아, 이를 유죄로 판단한 제1심판결을 파기하고 무죄를 선고하였다. 원심판결 이유를 관련 법리와 기록에 비추어 살펴보면, 원심판결의 이유 설시에 다소 적절하지 않은 부분이 있으나, 원심의 판단에 필요한 심리를 다하지 않은 채 논리와 경험의 법칙을 위반하여 자유심증주의의 한계를 벗어나거나 구 「조세범 처벌법」 제3조 제1항에서 정한 '사기나 그 밖의 부정한 행위' 등에 관한 법리를 오해하여 판결에 영향을 미친 잘못이 없다.

3. 결론

그러므로 상고를 모두 기각하기로 하여, 관여 대법관의 일치된 의견으로 주문과 같이 판결한다.

재판장 대법관 노정희 _____

주 심 대법관 안철상 _____

 대법관 이흥구 _____