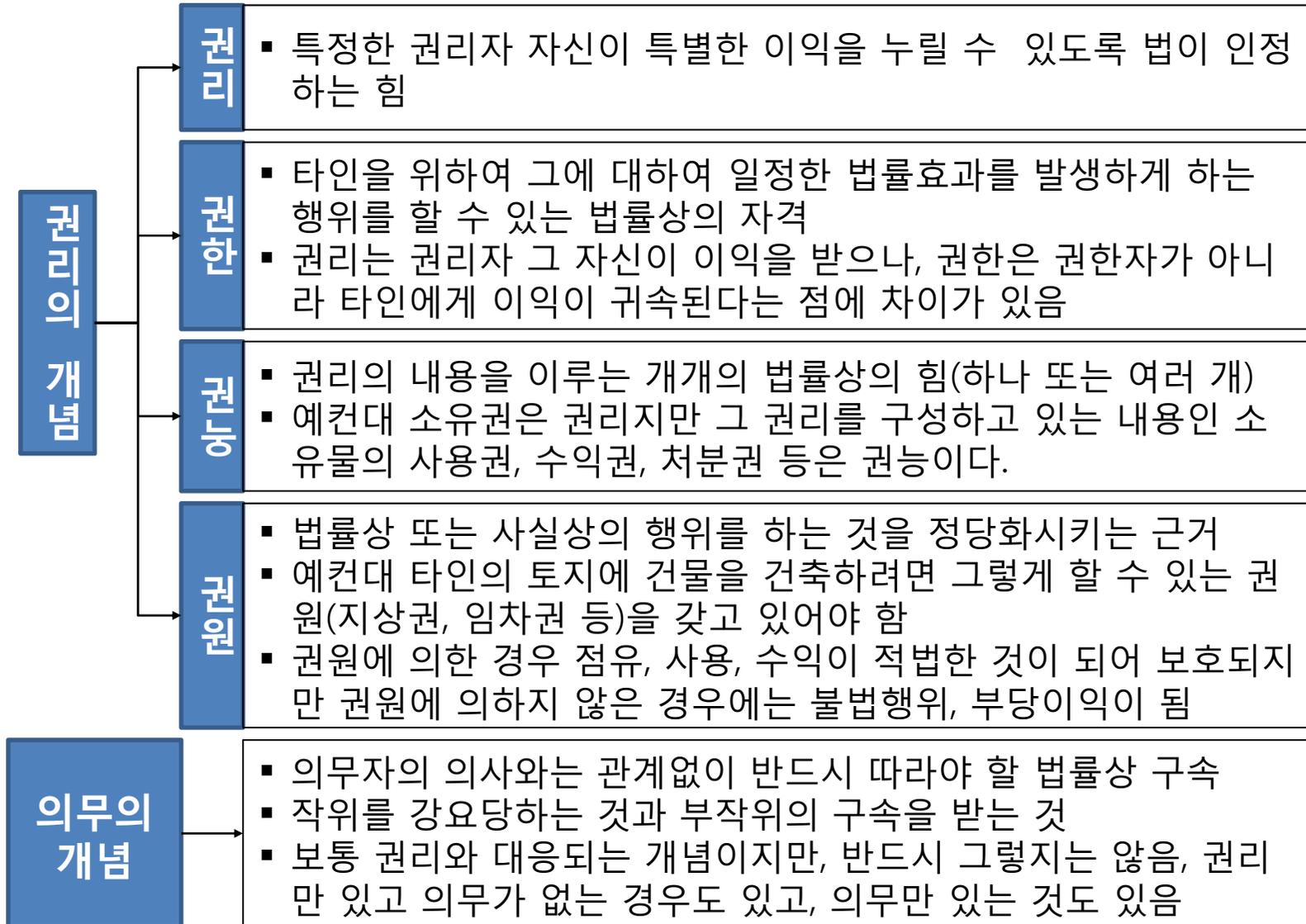


# 제1장 법의 기초적 이해

원광대학교  
유 하상

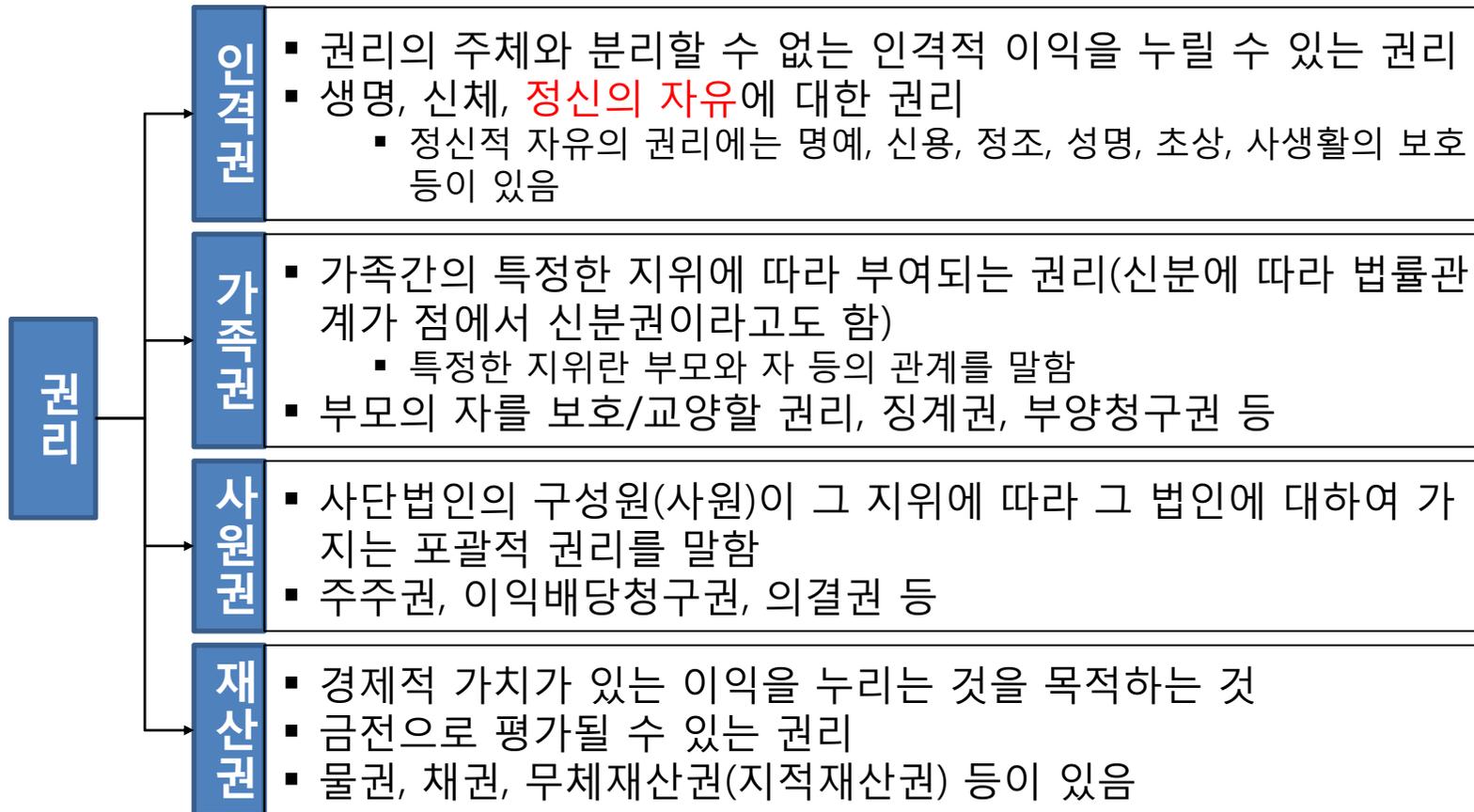
# 권리와 의무

## 1. 권리와 의무의 개념



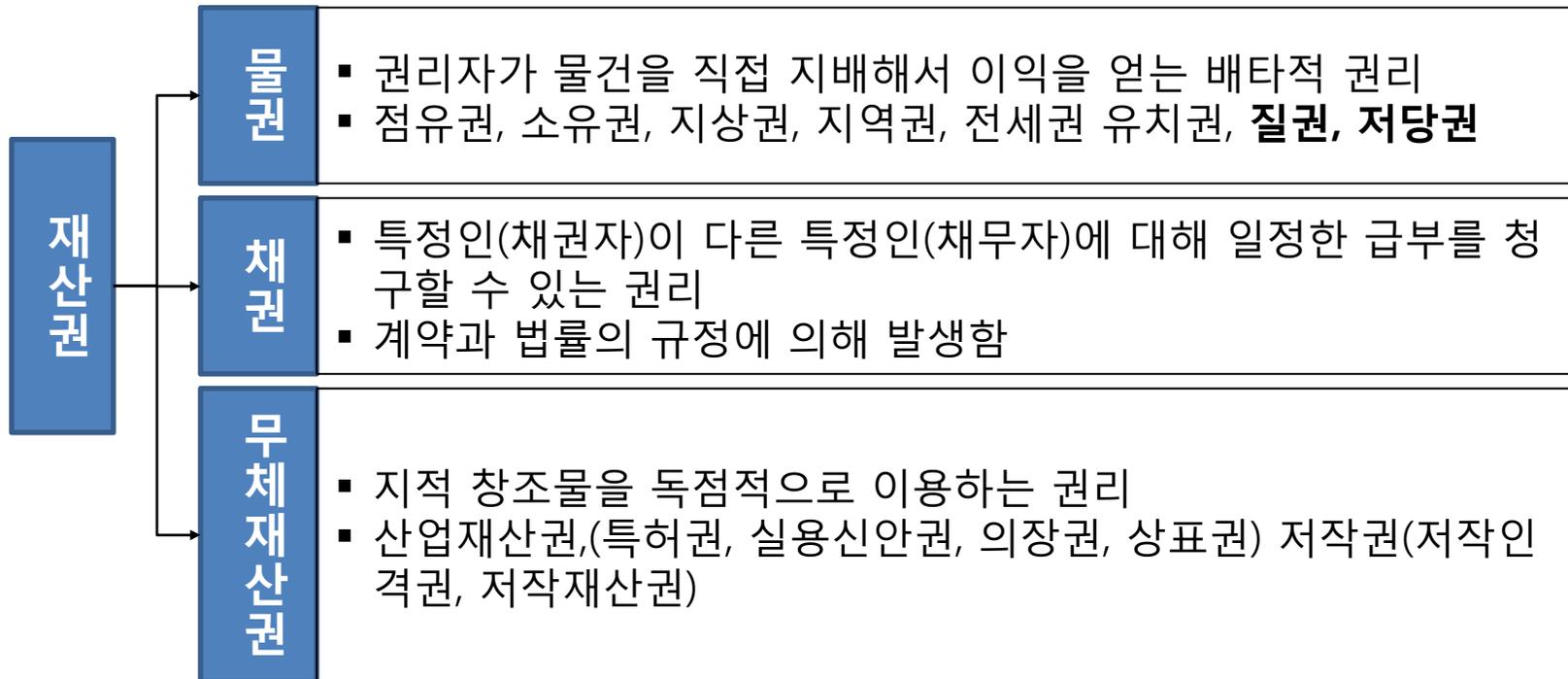
# 권리와 의무

## 2. 내용에 의한 권리의 유형



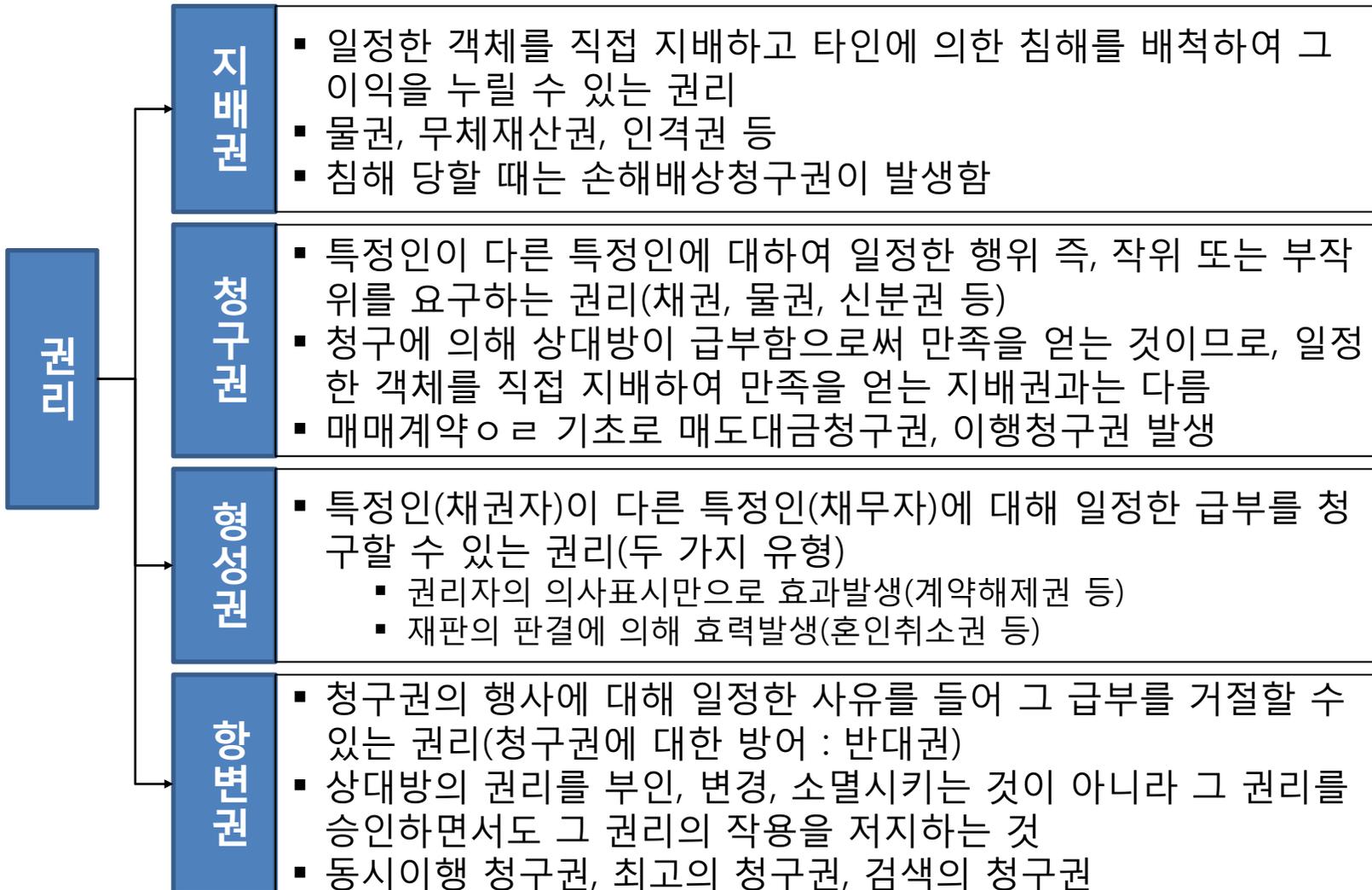
# 권리와 의무

## 2-1. 재산권의 유형



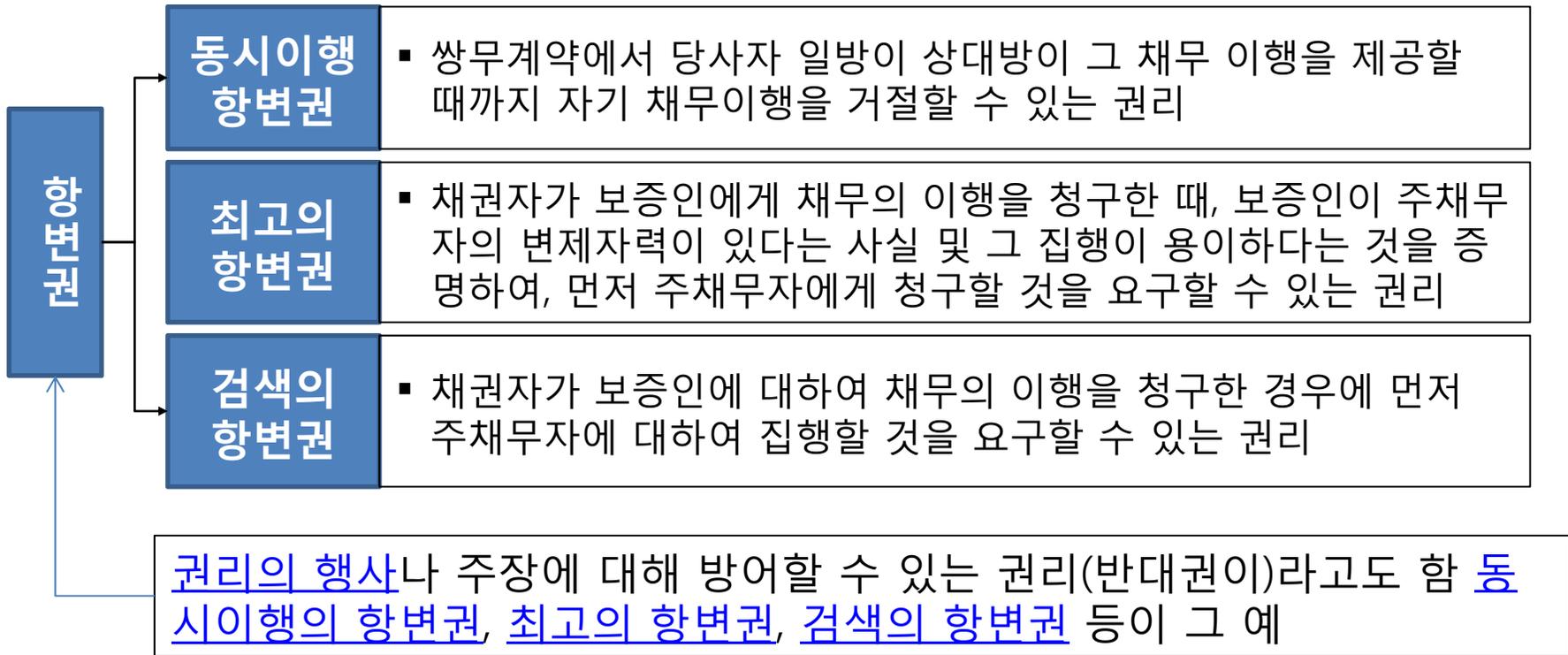
# 권리와 의무

## 3. 작용(효력)에 의한 권리의 종류



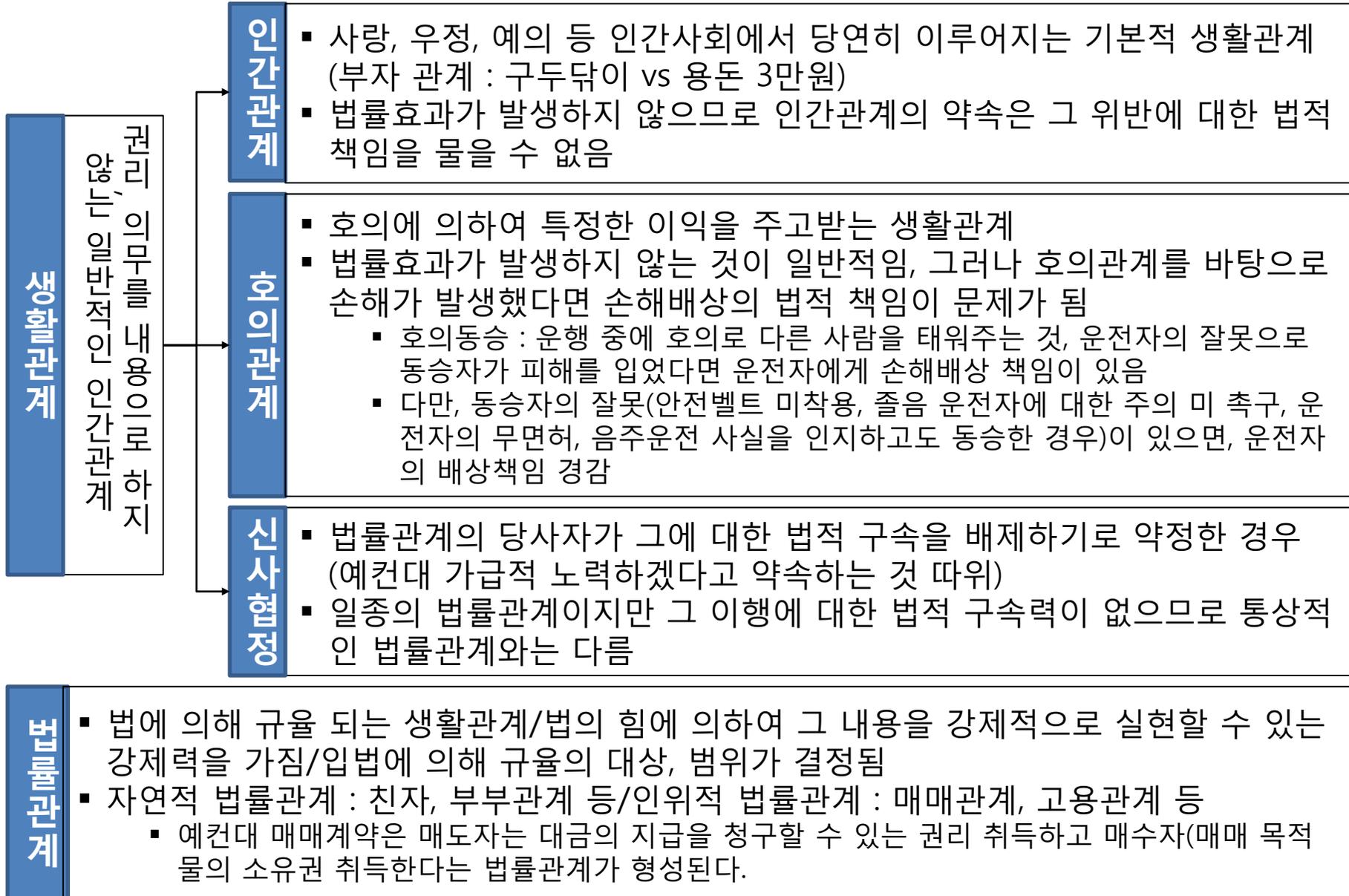
# 권리와 의무

## 3. 작용(효력)에 의한 권리의 종류



# 법률관계

## 1. 생활관계와 법률관계



# 법률관계

## 2. 법률요건과 법률사실

### 법률요건

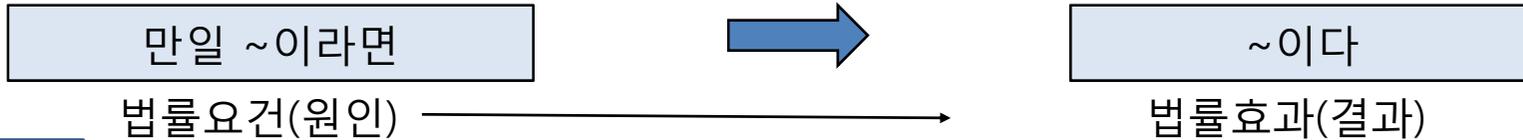
- 권리를 변동시키는 원인/  
▪ 하나 이상의 법률사실로 법률요건이 구성되면 법률효과가 발생함

### 법률효과

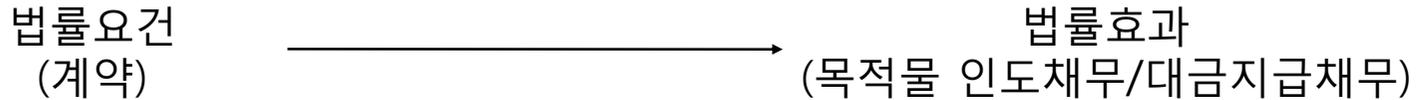
- 일정한 법률요건에 의거 법률상 생기는 효과  
▪ 즉 일정한 권리의 변동이 생기는 것

### 법률요건과 법률효과의 관계

- 법규는 추상적 가언명제(假言命題)의 형식을 취함(즉, 만일 ~이라면 ~이다)



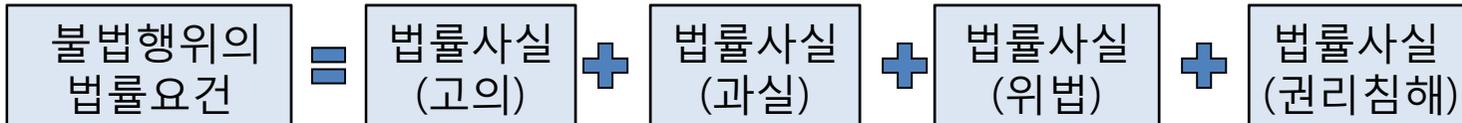
### 매매 계약



- 법률요건을 구성하는 개개의 사실



불법행위란 고의 또는 과실로 인한 위법행위로 타인의 권리를 침해하는 것을 말함



### 법률사실

# 법률행위

## 1. 법률행위의 개념

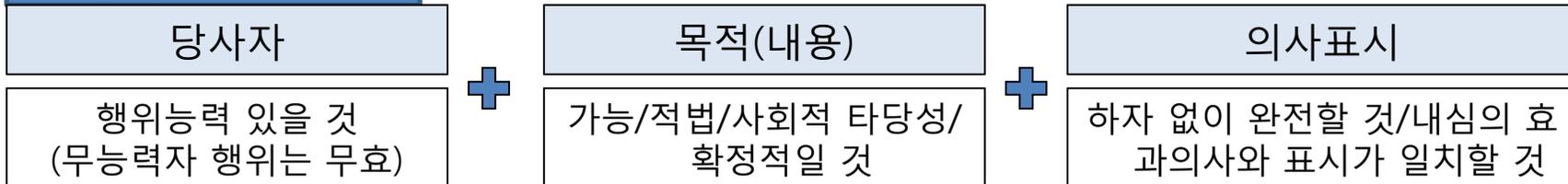
개  
념

- 사람의 행위 중 일정한 권리 내지 법률관계의 창설/개폐(즉, 법률효과)를 목적으로 하는 의식적인 의사표시 행위/법률행위의 필요불가결 요소 : 하나 이상의 의사표시

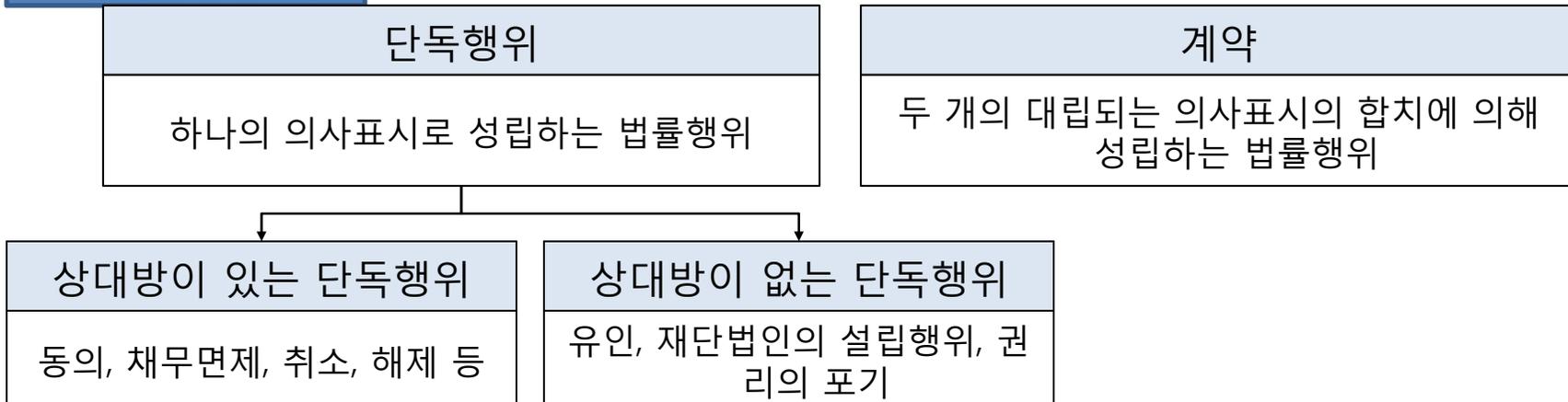
능  
행  
력  
위

- 단독으로 완전하고 유효한 법률행위를 할 수 있는 지위나 자격을 말함, 자신이 한 의사표시가 어떤 효과를 가졌는지에 대한 이해/판단할 의사표시능력이 필요
- 인간은 태어날 때부터 권리의 주체가 될 수 있는 권리능력을 가지지만, 모든 권리 능력자가 법률행위를 할 수는 없음, 즉 행위능력을 갖추어야 함

### 법률행위 성립요건



### 법률행위의 유형

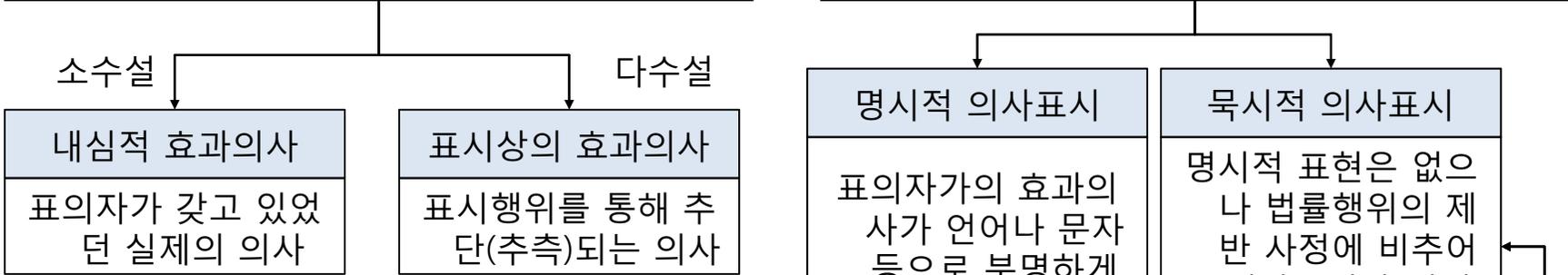
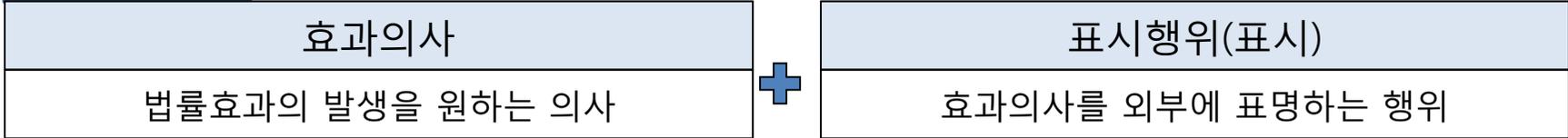


# 법률행위

## 1. 의사표시의 개념

- 개념**
- 일정한 법률효과의 발생을 의욕하여 이를 외부에 표시하는 행위
  - 의사표시는 내용에 따라 일정한 법률효과(즉 권리와 의무의 발생, 변경, 소멸) 발생

### 구성요소



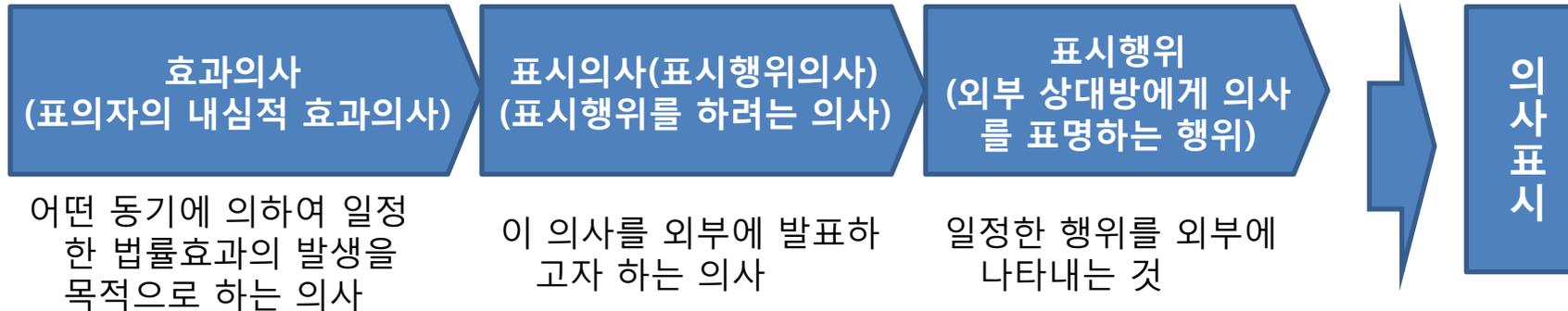
내심적 효과의사는 표의자만 알뿐 다른 사람은 그 의사를 객관적으로 알 수 없으므로 표시상의 효과의사를 효과의사로 보아야 한다는 것이 다수설임

머리 끄덕이기, 슈퍼에서 물건 바구니에 담기 등 그 행위로부터 어떤 의사를 추측하게 하는 행위에 의한 의사표시

- 침묵은 원칙적으로는 승낙의 의사표시로 인정되지 않음
- 당사자간 약정이나 거래 관행상 의사표시로 평가될 수 있는 특별한 사정이 있는 경우에만 표시기호로 인정됨

# 법률행위

## 2. 의사표시의 단계와 불일치



## 의사표시의 불일치

진위가 아닌 의사표시 (비진의 의사표시)	허위표시	착오
표의자가 의사와 표시의 불일치를 알고 있는 경우	표의자/상대자 모두 그 사실을 알고 있는 경우	의사와 표시의 불일치를 표의자가 모르는 경우
고용주의 자신에 대한 신임을 알기 위해 사직서를 제출	세금절세를 위해 매매계약서를 가격을 실제보다 낮게 작성	착오 사실을 서로 몰랐으므로 표의자/상대방 모두 보호 필요
표시한대로 효력발생 (단 배우의 대사처럼 법률효과 발생을 원하지 않는 것이 명백할 경우에는 예외)	<ul style="list-style-type: none"><li>• 당사자 간에는 언제나 무효</li><li>• 다만 허위표시로 인해 새로 법률관계가 형성된 선의의 제3자에게는 대항하지 못함</li></ul>	가장 어려운 문제 착오의 유형에 따라 달라짐



# 법률행위

## 2-1. 의사표시의 착오

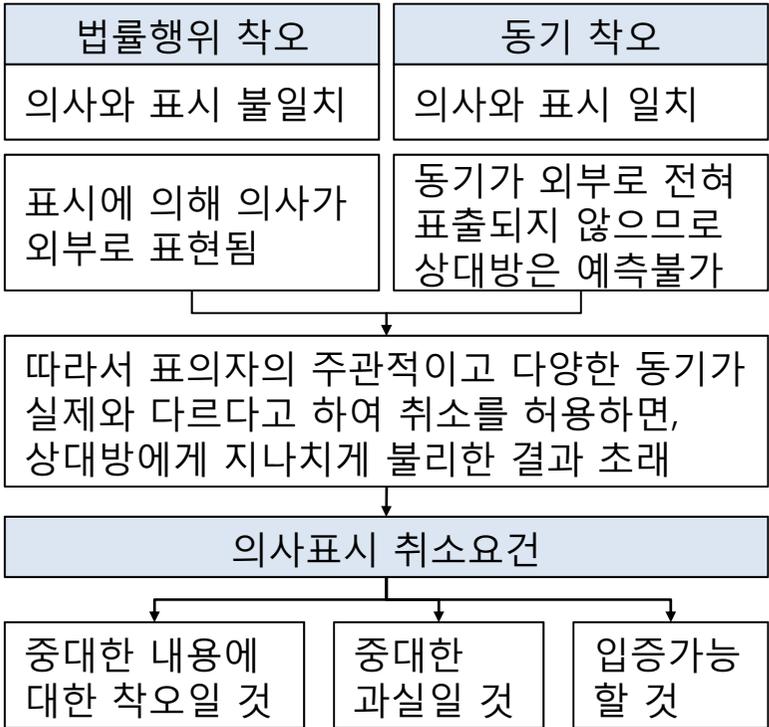
### 착오의 효과

- 착오는 비진의표시나 허위표시와는 달리 표의자가 착오의 사실을 알지 못한 점에서 표의자 보호
- 상대방은 표의자가 한 표시를 신뢰하여 자신의 의사결정을 하였다는 점에서 상대방도 보호

### 착오의 종류

표시 착오상의	<ul style="list-style-type: none"> <li>• 오기 같이 표시 행위 자체를 잘못하여 의사와 표시 불일치</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• 라면 1000상자를</li> <li>• 러면 1000상자로 표시</li> </ul>	의사표시 취소가능
내용(의미) 착오	표시는 제대로 사용했으나 의미를 잘못 이해한 경우	<ul style="list-style-type: none"> <li>• 달러와 파운드가 동일한 것으로 오인하여 잘못 표시</li> </ul>	
동기 착오상의	의사를 결정하게 한 동기가 실제와 다른 경우	<ul style="list-style-type: none"> <li>• 전철역 신설을 예상하고 투자목적으로 토지를 매수</li> </ul>	

### 법률행위 착오와의 차이점



# 법률행위

## 3. 하자 있는 의사표시

### 개념

- 의사표시가 유효 하려면 표의자의 자유로운 의사에 의해 결정되어야 함
- 타인으로부터 부당한 간섭을 받아 한 의사표시는 취소할 수 있음(사기/강박에 의한 의사표시)

### 하자 있는 의사표시의 종류

#### 사기에 의한 의사표시

- 타인의 고의적이고, 불법적인 기망행위에 의하여 착오에 빠지고, 그러한 상태에서 한 의사표시

#### 강박에 의한 의사표시

- 타인의 고의적이고 위법한 강박행위에 의해 공포심을 가지게 되어 그 해약을 피하기 위해 마음이 없이 한 진의 아닌 의사표시

### 의사표시의 취소 가능

# 사적 자치와 강행법규

## 1. 사적 자치의 원칙

### 사적 자치 원칙의 개념

- 법질서가 허용하는 한도 내에서 각자가 자신의 법률관계를 자신의 자유로운 의사에 따라 스스로 결정/형성하고, 그 결과에 책임을 지며 국가는 이에 간섭하지 않는다는 원칙
- 인간은 누구나 합리적인 판단력을 갖고 있으므로 개인의 활동을 국가가 간섭하지 않고 각자의 자유에 맡겨두면 조화로운 사회가 된다는 데 기초를 둠
- 개인간의 자유로운 의사합치는 계약에 가장 많이 나타난다는 점에 계약자유 원칙이라고도 함

### 강행법규의 개념

- 당사자의 의사여부와 관계없이 강제적으로 적용되는 법규를 말함
- 사적 자치의 원칙을 기반으로 자본주의가 크게 발전하였으나 문제점, 즉 빈부의 격차, 사회적/경제적 불평등을 야기함
- 이에 따라 공공복리, 사회적/경제적 약자의 보호를 위해 사적 자치의 원칙의 적용을 부분적으로 배제하는 강행법규의 필요성이 대두됨
- 따라서 사적 자치에 따라 계약을 체결하였더라도 강행법규를 위반한 부분에 대해서는 무효가 됨
- 예를 들어 도박계약, 밀수계약, 노동계약, 임대차계약 등

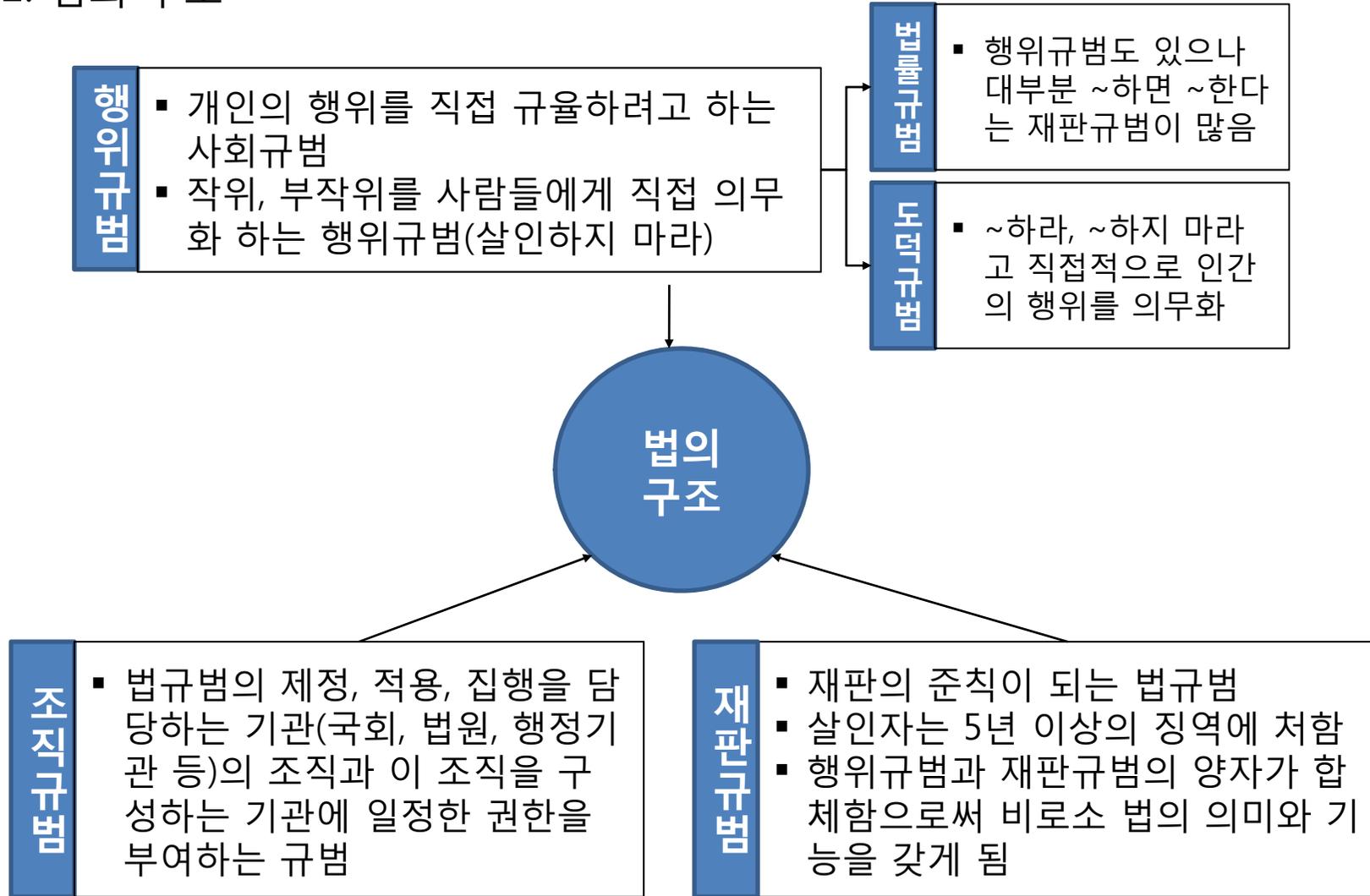
# 법(law)의 개념

## 1. 법의 개념

<b>사회규범</b>	<ul style="list-style-type: none"><li>▪ 어떤 사항에 관하여 집단이나 사회가 성원들에게 기대하고 있는 의견, 태도, 행동의 비교적 지속적 성격을 가진 태도 준칙</li><li>▪ 법, 관습, 도덕, 종교 등</li></ul>
<b>법의 개념</b>	<ul style="list-style-type: none"><li>▪ 국가권력에 의해 강제되는 사회규범</li><li>▪ 위반 시 타율적, 물리적 강제를 통해 원하는 상태와 결과를 실현하는 강제규범</li><li>▪ 관습, 도덕, 규범은 위반 시 자율적 심리적 강제만 있음</li></ul>
<b>법의 역할</b>	<ul style="list-style-type: none"><li>▪ <b>일정한 경우</b> 사람이 타인에게 무엇을 요구할 수 있으며, 무엇을 하지 않으면 안 되는가, 무엇을 해도 좋은가를 제시하는 것</li><li>▪ 즉, 권리와 의무를 분명히 하는 것<ul style="list-style-type: none"><li>▪ 일정한 경우 : 권리와 의무의 득喪변경(得喪變更)의 조건(원인)을 제시하는 것을 말하며, 이 조건을 법률요건이라고 함</li></ul></li></ul>

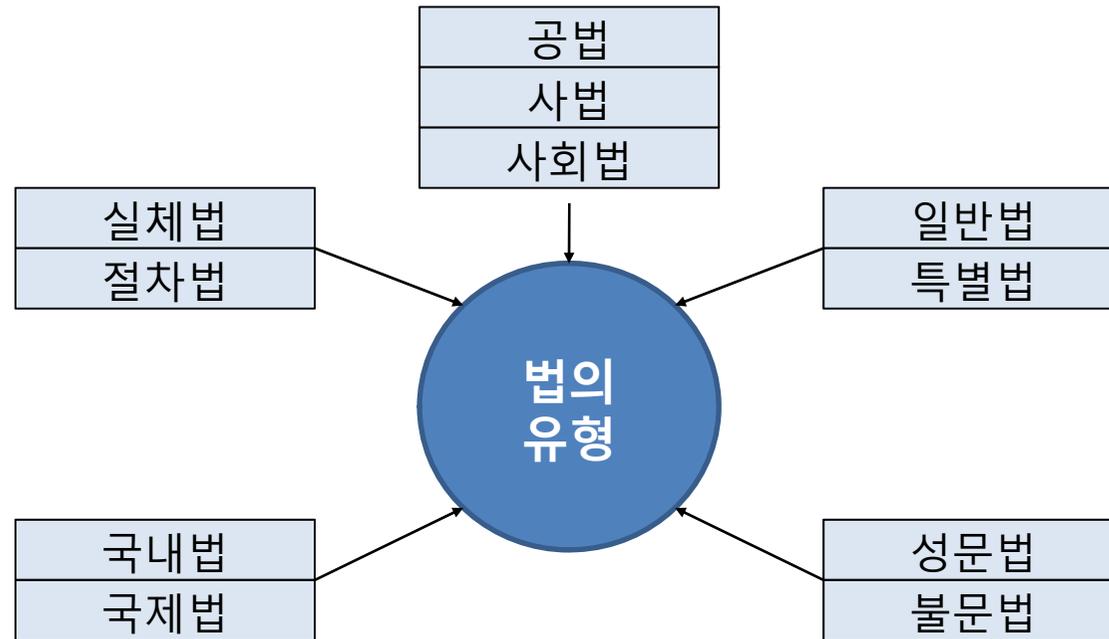
# 법(law)의 구조

## 2. 법의 구조



# 법(law)의 유형

## 1. 법의 유형



## 법의 유형

### 2. 공법, 사법, 사회법

공법	<ul style="list-style-type: none"><li>▪ 공법과 사법의 명백한 기준은 없음</li><li>▪ 국가적, 공익적, 윤리적, 타율적, 권력적, 비대등적 관계를 규율하는 법(헌법, 형법, 소송법, 행정법, 국제법)</li></ul>
사법	<ul style="list-style-type: none"><li>▪ 개인적, 사익적, 경제적, 자율적, 비권력적, 대응적 관계를 규율하는 법(민법, 상법, 상법 등)</li><li>▪ 사인 간의 법률관계 규율</li></ul>
사회법	<ul style="list-style-type: none"><li>▪ 자본주의 발달에 따른 불평등 해소를 위한 법</li><li>▪ 경제적, 사회적 약자 보호를 위함</li><li>▪ 사회공공적 이익 실현을 위함(노동법, 사회보장법, 임대차보호법)</li></ul>

## 법의 유형

### 3. 실체법과 절차법

<b>실정법</b>	<ul style="list-style-type: none"><li>▪ 사람이 현실적으로 제정하거나 경험적인 사실에 의거하여 형성한 법</li><li>▪ 국가가 일정한 입법절차를 거쳐서 제정한 법이나 법원에 의하여 현실적으로 적용되고 있는 규범을 말함(성문법, 판례법 등)</li></ul>
<b>자연법</b>	<ul style="list-style-type: none"><li>▪ 인간의 본성에 기초하여 우주, 자연이나 인간/사회를 지배하는 보편적/영구적인 정의의 법</li><li>▪ 민족, 사회, 시대를 초월해 영구불변의 보편타당성을 지님</li></ul>
<b>실체법</b>	<ul style="list-style-type: none"><li>▪ 직접적으로 권리, 의무의 발생, 변동, 소멸에 관하여 정하는 법을 말함</li><li>▪ 권리/의무의 종류, 변동방식, 귀속주체의 결정, 효과발생 유형을 규정</li><li>▪ 민법, 상법, 형법 등</li></ul>
<b>절차법</b>	<ul style="list-style-type: none"><li>▪ 실체법 상 권리의 실질적 내용의 실행/의무의 실현 절차를 규정</li><li>▪ 형사소송법, 민사소송법, 행정소송법 등</li></ul>

### 실체법과 절차법의 구분

- 실체법과 절차법의 구분은 독립된 법 사이 뿐만 아니라 하나의 법 안에도 존재함
- 예 : 민법은 실체법이지만 그 안의 "법인의 설립 규정"은 절차법, 세법은 실체법이지만 체납세액의 강제징수절차에 관한 규정은 절차법임

# 법의 유형

## 4. 일반법/특별법

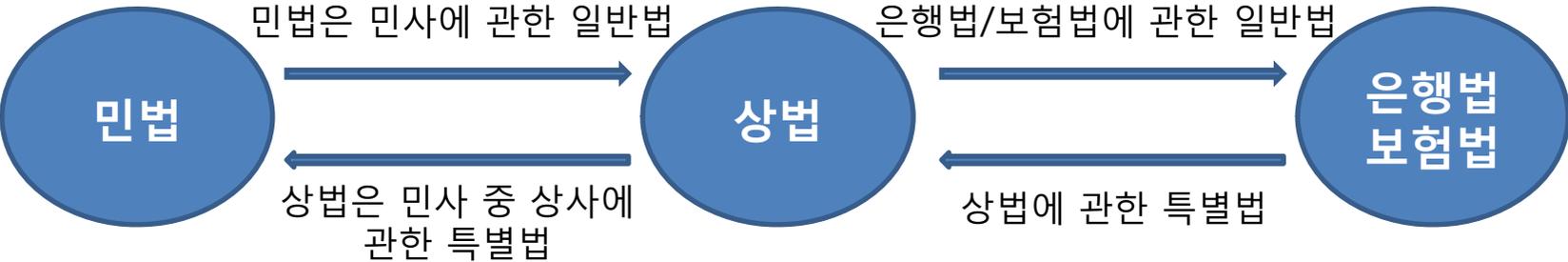
### 일반법

- 제한 없이 일반적으로 적용되는 법
- 일반적 사항에 적용되는 법

### 특별법

- 특정한 사람, 사물, 행위 또는 지역에 국한하여 적용되는 법

### 일반법과 특별법의 관계



## 법의 유형

### 5. 국내법/국제법

#### 국내법

- 국가의 법 제정권에 의하여 국내의 사항에 관하여 제정한 법을 말함
- 국민을 물론 체류하는 외국인에 대해서도 국내법에 의해 규제
- 헌법, 형법, 형사/민사소송법, 민법, 상법 등(6법)

#### 국제법

- 국가 간에 명시되거나 묵시된 합의에 기초하여 형성된 법(국제공법)
- 국제기구에서 제정한 법
- 국가들 사이의 실행의 집적에서(관행의 축적)으로 형성된 국제관습법

#### 국제법의 적용범위

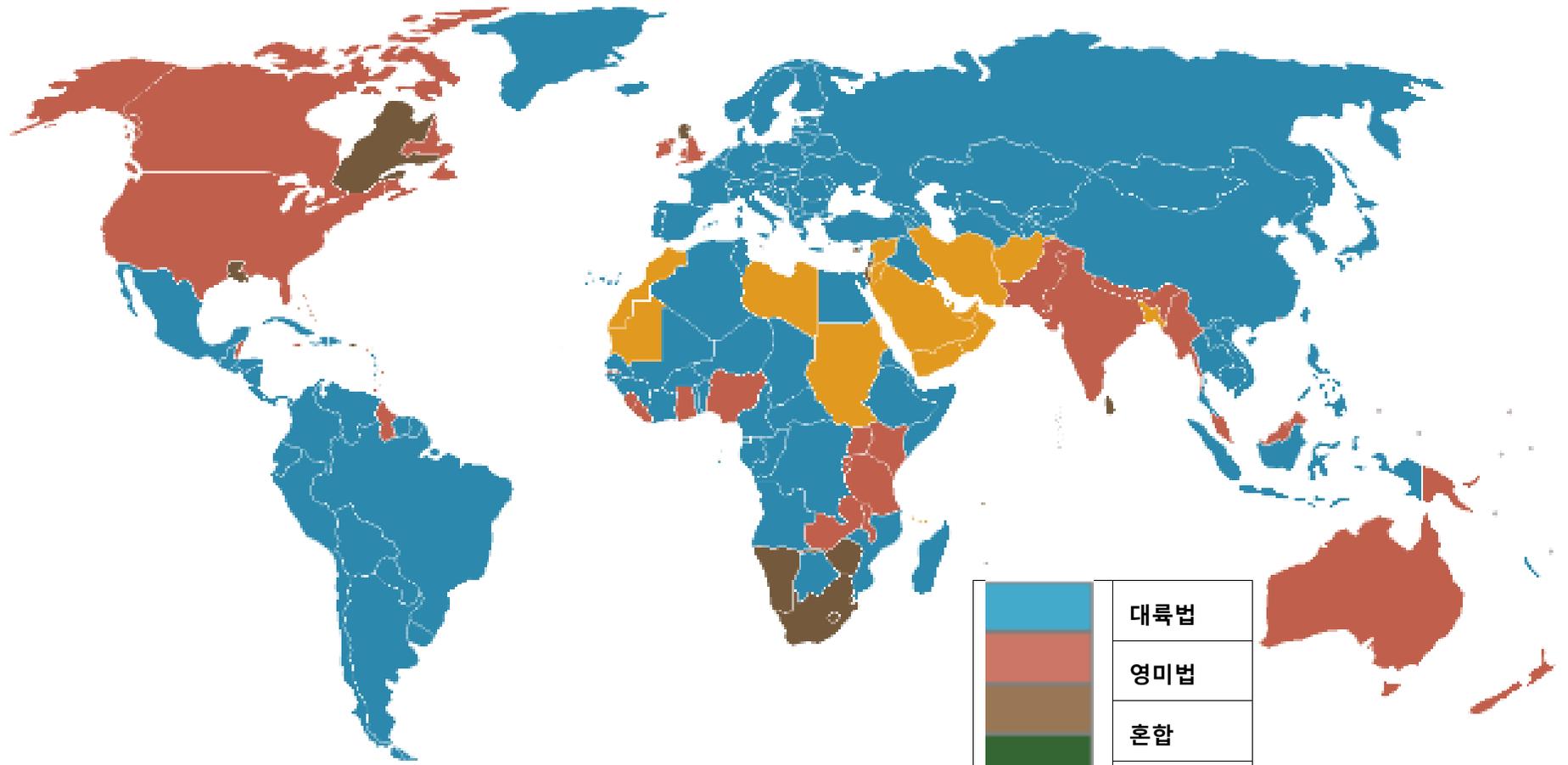
- 국가 사이의 관계를 규율 대상으로 하는 것을 원칙으로 함
- 조약 등에서 권리/의무가 부여된 경우는 개인/단체도 규율 대상이 됨

#### 국제법의 특징

- 첫째, 국제사회에는 통일된 입법기관이 없어 국가들 사이의 합의와 조약으로 형성됨
- 둘째, 국제재판소에 강제 관할권이 없으므로 국제재판은 국가간 합의로 행해짐
- 셋째, 국제법위반에 대한 제재가 당사국에 의해서만 행해지므로 공정성 확보가 곤란

#### 국제법의 특징

- 국제법과 국내법은 전혀 독립된 법이 아니며, 접촉하는 부분에 관하여는 일정한 범위 내에서 국제법이 우선함
- 국제법과 달리하는 국내법도 유효한 것이지만, 대외적 효과에 있어 국가책임의 문제가 발생하게 됨(국제법상의 구속을 국내법을 이유로 하여 면할 수 없음)



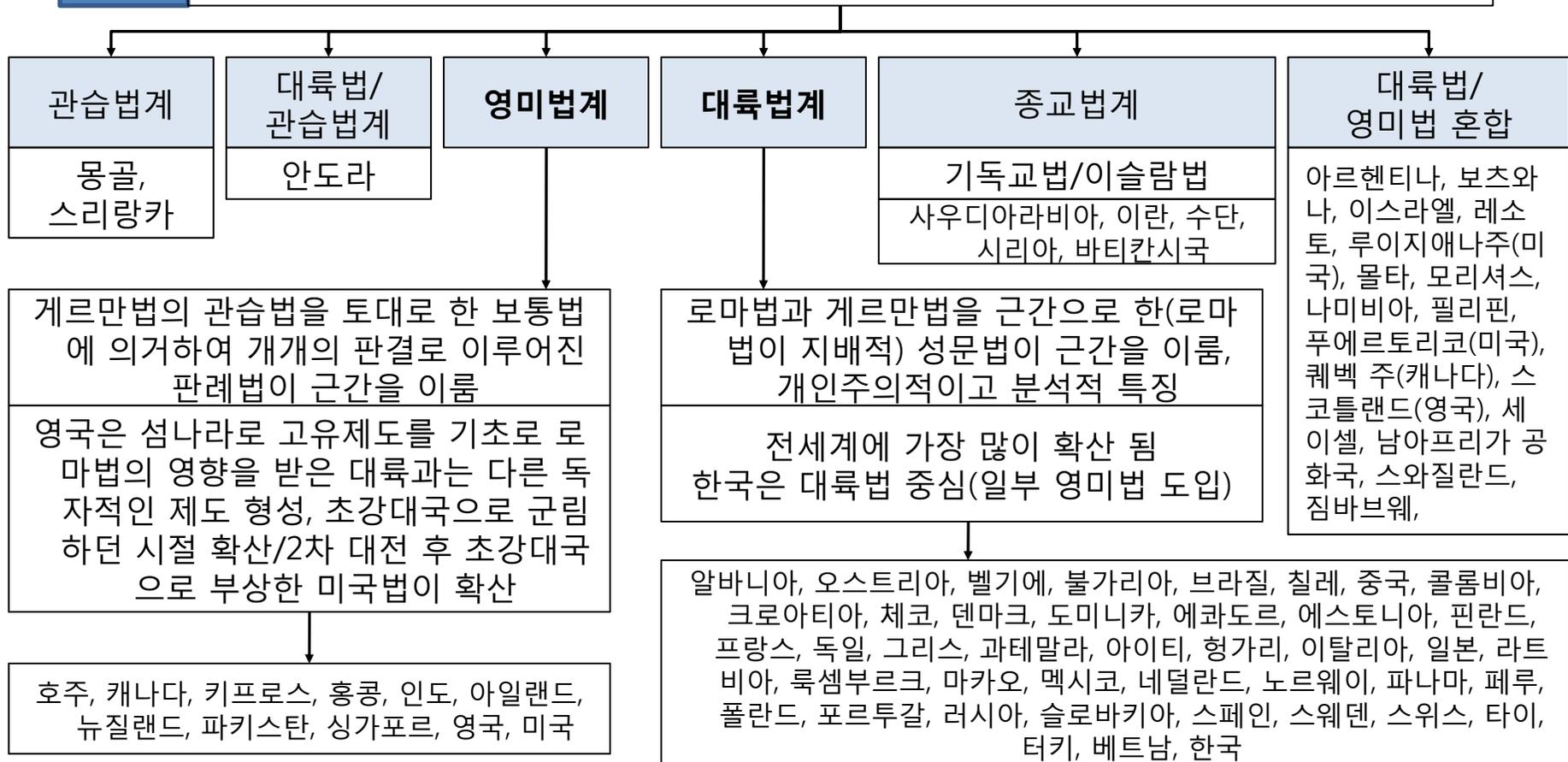
	대륙법
	영미법
	혼합
	관습법
	샤리아

# 법계

## 1. 법계의 개념

### 법계

- 법의 체계를 구분하는 기준으로 법체계라고도 함
- 법원(法源) 또는 인증, 법규범의 내용, 이데올로기를 기준으로 하나 일반적으로는 법원을 기준으로 함
- 풍속적/윤리적 법제를 제외한 기술적/이론적 법계는 발달된 법규범이 다른 국가로 계수(繼受)되는 것이 일반적이며, 이에 따라 법계가 형성됨



# 준거법

## 1. 준거법의 이해

### 국제무역에서 분쟁 발생 시의 두 가지 문제점

- 준거법 문제 : 어느 국가의 법을 적용할 것인지의 법의 선택의 문제
- 재판관할 문제 : 어느 나라 법원에서 재판을 받을 것인가 하는 법정 선택문제

### 준거법 적용원칙

- 사적자치의 원칙에 따라 계약서에 명시된 준거법
- 법정지(法庭地)의 법
  - 법률상 사건이 발생한 장소 또는 법원이 그 사건의 재판관할권을 갖고 있는 장소
- 계약에 준거법을 정하지 않은 때는 법의 선택에 관한 각국의 국제사법에 따라 결정

### 사안에 따른 법규 적용

준거법에 의해 결정	본국지법/설립지법 적용
계약의 성립 및 적법유효 여부, 계약 및 용어의 해석, 당사자의 권리·의무, 소멸시효·면책사유 기타 채무의 소멸에 관한 사항	당사자의 법적 지위, 권리능력, 행위능력, 권한의 위임에 관한 사항은 당사자가 정한 준거법이 아니라 본국법 또는 설립지법이 적용됨
	특히 법인인 경우 계약을 체결하는 자가 대표 또는 대리권을 갖고 있는지, 이사회 결의 또는 주주총회의 승인이 있는지, 정부의 승인을 받았는지 여부는 설립지법/계약상대방 회사의 내규를 살펴봐야 함. 정부기관인 경우에도 그 국가의 법에 의해 당해 기관이 당사자 될 수 있는지, 의회의 동의를 필요하지 여부를 확인할 필요가 있음

## 준거법

### 1. 준거법의 이해

#### 준거법이 적용되지 않는 경우

- 법원이 당사자가 지정한 준거법을 적용하지 않고 재판 관할권을 행사하는 경우
- 준거법의 규정이 재판지의 공서양속에 반하는 경우
- 법률을 회피할 목적으로 준거법을 지정하였거나, 적용 결과 재판지의 강행규정에 위반하게 되는 경우
- 당사자의 권리·의무를 계약대로 이행하는 것이 계약 이행지에서 불법인 경우
- 어음·수표 거래에 있어서는 국제사법에 적용할 법이 규정되어 있고, 소송절차에 관하여는 재판지법이 적용되므로 당사자 임의로 준거법을 결정할 수 없음

## 준거법

### 2. 재판관할권의 이해

#### 재판관할권의 개념

재판 관할권이란 분쟁이 특정 국가의 법원에 제소될 때에 그 법원이 그 사건에 관하여 판단할 수 있는 권한

#### 재판관할권 적용원칙

- 합의 관할과 응소관할
  - 계약서에 재판관할에 관한 규정이 있다면 이는 합의관할로서 인정
  - 사전합의가 없더라도 피고가 자발적으로 소송에 응한 때에는 응소관할로 인정
- 재판관할에 관한 합의가 없는 경우 : 계약 체결지 국가 또는 이행지 국가가 재판 관할권이 결정

#### 계약에서 합의된 재판관할이 변경되는 경우

- 계약사항이 제대로 이행되지 않는 경우
- 계약행위 자체가 양국의 실정법을 벗어난 경우
  - 소송의뢰를 맡은 해당 법원에서 나름대로의 법리원칙을 적용할 수도 있음.
- 강행법규에 재판관할에 관한 규정이 있을 경우
  - 예컨대 제조물책임 소송과 같은 민사사건에 있어서는 피고의 주소 또는 영업소 소재지, 의무 이행지, 불법 행위지를 관할하는 법원이 재판권을 행사한다.

## 국제통상법

### 1. 국제통상법의 의의

#### 국제통상법의 정의

국가와 국가 사이에서 정부 간 또는 정부와 개인 간이나 또는 개인 상호간에 이루어지는 상품과 서비스의 교역, 자본과 노동, 기술투자 및 기타 지적재산권의 이전 등에 관한 모든 국제통상 공법과 국제통상 사법

#### 국제통상법의 성격

- 국제통상법은 실정법에 속한다.
- 국제통상법은 국제법이다.
- 국제통상법은 특별법에 속한다.
- 국가 간을 규율 하는 국제공법/그러나 기업이나 개인의 활동을 규율 하는 국제사법의 영역도 포함

#### 국제통상법의 법원

- 국제조약 : 양국 간 조약/ 다자간 조약
- 국제관습법 : 국가 간의 묵시적 합의에 의한 법률/규칙으로 수용되는 일반적 관행

# 국제통상법

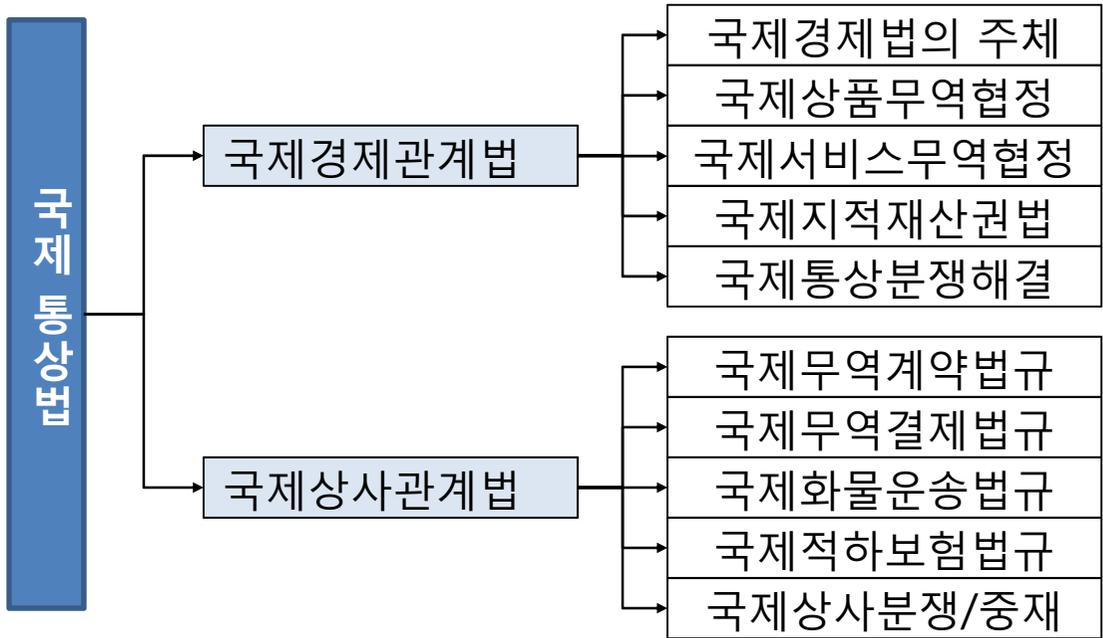
## 2. 국제통상법의 구성체계

### 국제경제 관계법

거시적인 국제경제관계를 규율, WTO/OECD/EU 등 국제경제기구, 지역공동체 또는 국가 단위 등의 국제경제주체에 관한 규범. 국제무역의 객체인 상품무역규범, 서비스무역규범, 자본거래규범, 지적재산권규범 등으로 구성됨

### 국제상사 관계법

거래당사자 간에 무역관련 계약이 체결되어 상거래가 종료되기까지의 진행과정에 따라 분류, 국제무역계약법규, 국제무역결제법규, 국제화물운송법규, 국제해상보험법규, 국제상사분쟁과 중재법규 등으로 구성됨



## 무역과 관련된 국제통상법규

	국제조약(협약)	국제 상관습법	국내법
국제물품매매계약	<b>국제물품매매계약에 관한 UN협약, 1980</b>	<b>INCOTERMS, 2010</b> CIF계약에 관한 와르소오-옥스포드 규칙, 1932	물품매매법(영국, 1879) 개정 외국무역정의(미국, 1941) 통일상법전(미국, 1952)
국제운송	<b>선하증권에 관한 법규의 통일을 위한 국제협약, 1924</b> 비스비개정의정서, 1968 국제화물복합운송에 관한 UN협약, 1980 국제육로화물운송협약, 1956 국제물품철도운송협력, 1975 국제항공운송에 일부 규칙의 통일을 위한 개정협약, 1975	해상화물운송량에 관한 통일규칙, 1990 전자식 선하증권에 관한 규칙, 1994	
해상보험		협회적하약관, 1982 요오크엔트워프 규칙, 1990	해상보험법(영국, 1906)
무역대금결제		<b>화환신용장통일규칙, 1993</b> <b>추심에 관한 통일규칙, 1978</b>	통일상법전 제5편 신용장(미국, 1952) 환어음법(영국, 1882)
국제상사중재	외국중재판정의 승인과 집행에 관한 UN협약, 1958 UN국제무역법위원회의 표준 국제상사중재법, 1985	UN 국제무역법위원회의 중재원칙, 1976 임의적인 조정규칙, 1975 국제상업회의소 중재규칙, 1988	
관세행정	세관절차의 간소화 및 조화에 관한 국제협약, 1973 통일상품명 및 코딩시스템에 관한 국제협약, 1983 화물의 국제통과에 관한 관세협약, 1971		