

## 홍익대 2019학년도 기출 2번

☞ 제시문 (마)에 나타난 법치주의 단계를 구분하는 두 기준을 제시문에서 찾아 쓰고, 이를 적용하여 제시문 (바)~(아)의 상황을 각각 설명하시오. (800±100자)

(마)

법치주의란 국가의 운영이 법률에 근거하여 수행되어야 한다는 원리이다. 법치주의에 따르면 국민의 기본권을 국가가 함부로 제한할 수 없고 자의적인 지배가 금지되며, 법률에 근거한 공권력 행사만이 허용된다. 또한 금지되는 행위와 그 행위에 따른 결과를 법률로 분명히 하여 국민이 법률에 의하지 않고는 어떠한 불이익이나 제재를 받지 않는다. 법치주의의 등장으로 왕이나 소수에 의한 자의적인 지배가 아니라 의회가 제정한 법률에 따른 지배가 강조되었고, 국민은 과거보다 더 큰 자유와 권리를 보장받게 되었다.

그러나 초기의 법치주의에서는 형식적인 합법성이 크게 강조되어, 행정과 재판이 법률에 적합하기만 하면 그 법률 자체의 목적이나 내용을 문제 삼지 않는 경우가 있었다. 이러한 단계의 법치주의를 형식적 법치주의라고 하는데, 이러한 법치주의는 법률을 도구로만 이용한 합법적 지배, 즉 법률주의에 머무를 가능성이 있다. 특히 형식적 법치주의는 통치가 합법적이기만 하면 내용에 관계없이 정당화될 수 있다는 논리로 악용되기도 하였는데, 독일 나치 정권이 통치의 합법성을 내세워 독재를 정당화하고, 무고한 유대인들을 학살하는 등 수많은 사람들의 기본권을 유린한 것이 대표적인 예이다.

이러한 문제점에 대한 반성으로 시민의 자유와 권리를 보장하기 위해서는 합법적인 절차를 거쳐 만들어진 법이라 하더라도 그 목적과 내용도 정당해야 한다는 주장이 대두되었다. 법의 권위는 그 목적과 내용이 정의에 부합할 때 자연스럽게 발생한다는 것이다. 이와 같이 형식적 법치주의에 더하여 법의 목적과 내용이 인간의 존엄성, 실질적 평등과 같은 헌법 이념에 부합해야 한다는 원리를 실질적 법치주의라고 한다. 형식적 법치주의가 권력과 통치의 합법성만을 강조하는데 비해, 실질적 법치주의는 권력과 통치의 합법성과 함께 정당성도 강조한다.

(바)

국무총리실 산하 장애인정책조정위원회는 장애인의 욕구와 환경에 맞는 ‘맞춤 지원’을 위해 2019년 7월부터 장애등급제를 단계적으로 폐지한다고 밝혔다. 대신 특정 서비스가 필수적인데도 기존의 등급 제한에 걸려 이용하지 못하는 피해를 줄일 목적으로 장애종합판정체계를 도입한다.

기존의 장애등급제란, 장애인을 대상으로 개별적 장애의 정도에 따라 등급을 매기고 차등적으로 복지 혜택을 제공하는 제도로서, 1989년 장애인복지법이 제정되던 해 일본의 ‘장애자등급제’에 기초하여 만들었다. 장애등급제의 문제는 판정기준이 객관적이지 않고 등급이 정해지면 정부는 그에 맞는 복지서비스를 획일적으로 제공하는 점이다. 예를 들어, 같은 3급 장애인이어도 말을 할 수 있는 장애인이 있고, 말을 할 수 없는 장애인이 있지만 누릴 수 있는 서비스는 동일하다. 지원이 필요함에도 불구하고 자신의 등급이 지원대상 등급에 해당하지 않아 복지서비스로부터 소외되는 경우도 많다. 장애등급제가 장애인을 위한 제도가 아니라 공무원을 위한 제도라는 말이 나오는 배경이다. 실제로 오른쪽 팔과 다리를 쓰지 못하고 언어장애도 있는 장애인이 장애등급제로 인해 활동 지원 서비스에서 배제된 상황에서, 화재 현장을 빠져나오지 못하는 사건이 발생하기도 하였다.

이번에 도입되는 장애종합판정체계는 ‘의료적 요인’, ‘기초근로능력 요인’ 등을 종합적으로 사정해 개인별 맞춤 서비스를 적극적으로 지원한다. 이 중 ‘의료적 요인’ 평가는 장애유무와 장애정도를 파악해 복지지원 적격성 판정 시 근거자료로 활용되고, ‘기초근로능력 요인’ 평가는 의학적 평가결과와 연동되어 취업 및 직업재활 지원 연계를 위한 근거자료로 활용된다. 특히 사회환경, 복지욕구, 일상생활능력, 장애특성, 재활평가, 일주일 주요 활동 상황 등을 조사하도록 설계된다.

한 전문가는 이 장애종합판정체계가 장애유형보다는 장애상태로 인한 기능 제한을 측정하는 데에 중점을 두었고, 이를 기반으로 다양한 서비스를 제공할 수 있을 것이라며 제도 개선을 긍정적으로 평가하였다.

(사)

A국 정부는 무주택 서민의 주택 마련을 돕기 위하여 주택가격 폭등을 진정시키기 위한 시장 안정 대책을 수립하였다. 그중 하나로 주택구입 자금이 부족한 경우 대출받을 수 있는 금액의 한도를 축소하는 법을 입법예고했다. 정부의 의도는 대출한도 축소로 주택 투기 수요를 감소시켜 주택가격 하락을 유도하는 것이다. 구매자들이 대출받을 수 있는 금액의 한도를 은행의 자율 결정에 맡기지 않고, 구입하는 주택가격의 최고 30%까지만 대출할 수 있도록 정부가 일률적으로 그 한도를 강제하는 것이다. 예를 들어 시가 5억 원짜리 아파트를 구입하는 경우, 최대 1.5억 원까지만 은행에서 대출하고 나머지는 구매자가 조달하는 식이다.

그러나 이러한 대출한도 축소 정책은 구매자가 집값의 나머지 70%를 직접 마련해야 하기 때문에 무주택 실수요자의 주택 구입을 어렵게 만들기도 한다. 대출 희망자들의 주택 보유 여부와는 관계없이 동일한 대출 한도 기준을 적용하기 때문이다. 대출 한도가 문제되지 않는 현금이 많은 주택보유자들은 매수 경쟁자가 사라진 주택 시장에서 더욱 수월하게 주택을 매입할 수 있게 된다. 이러한 경우, 만약 주택 가격이 지금과 같이 계속 오른다면 자산 양극화가 심화될 가능성이 있다.

(아)

B국의 지도자들은 “짐이 곧 국가다.”라는 프랑스 루이 14세의 말로 요약할 수 있는 절대적 힘과 권력을 가지고 있었다. 그들은 자신의 마음에 들지 않는 사람의 목숨을 좌우할 정도로 권력을 행사하였다. 이러한 통치 성향은 B국의 지도자 갑(甲)의 주도로 B국이 급격한 경제성장을 이룬 1970년 이후에도 찾아볼 수 있다. 그는 20여 년 가까이 막강한 권력을 바탕으로 입법절차를 거치지 않고 자신의 말을 국가의 최고 지도 규범으로 삼았다. 또한 강력한 권력을 이용하여 노동운동과 계급투쟁을 강조하면서 80년대 중반부터 10여 년 동안 사회 전반에 큰 변화를 가져왔다. 이 기간에 갑은 학생과 노동자의 지지를 기반으로 전통과 도덕을 자신의 사상으로 대체하였으며, 기존 질서의 혁신을 꾀하였다. 이러한 사회·문화·정치·경제상의 혁명적 변화는 앞서 언급한 통치 성향에서 비롯되었다.

---

---

나란히 걷기

---

논제  
분석

독해  
정리

논리  
평면

표준  
전개





✎ 제시문 (마)에 나타난 법치주의 단계를 구분하는 두 기준을 제시문에서 찾아 쓰고, 이를 적용하여 제시문 (바)~(아)의 상황을 각각 설명하시오. (800±100자)

[독해]

- (마) 형식적 합법성만 충족: 형식적 법치주의, 형식적 합법성과 내용적 정당성 충족: 실질적 법치주의
- (바) 장애등급제: 획일적 기준으로 복지 수행 기능 부족, 장애종합판정체계: 종합적 판단으로 인해 효과적 복지
- (사) 일률적 적용으로 인해 복지 대상인 무주택자에게 혜택을 주지 못하고, 오히려 피해를 보게 한 국가 정책
- (아) 자신의 의지로 국가를 통제하는 독재적인 지도자의 국가 통치

[논리평면] 사실추론

기능	제시문	전제	결론
기준	(마)	형식적 합법성 충족	형식적 법치주의
		형식적 합법성과 내용적 타당성 충족	실질적 법치주의
대상	(바)	획일적 기준으로 복지 수행 기능 부족	형식적 법치주의
		종합적 판단으로 효과적 복지 기능 수행	실질적 법치주의
	(사)	일률적 적용으로 인해 약자 혜택 부족	형식적 법치주의
	(아)	자신의 의지로 국가를 통제하는 통치	법치주의 아님

[예시답안] 759자

법치주의의 단계를 구분하는 기준은 제시문 (마)에 나타나듯 형식적 합법성과 내용적 정당성이다. 두 기준을 모두 충족시키면 실질적 법치주의라고 볼 수 있고, 법의 내용이 공익적 효과를 담보하지 못하면 형식적 법치주의라고 봐야 한다.

이러한 기준에 따라 보면, 제시문 (바)는 실질적 법치주의를 달성했다고 볼 수 있다. (바)에는 획일적 기준으로 인해 효과가 부족했던 기존의 장애등급제가 개개인의 장애등급과 생활여건을 종합적으로 고려해 효과적으로 복지 기능을 수행하는 장애종합판정체계로 바뀌었다. 이는 합법성만을 충족시킨 형식적 법치주의에서 내용의 공익성까지 확보한 실질적 법치주의로 발전한 상황이라고 할 수 있다.

같은 기준에서 (사)는 형식적 법치주의에 머물러 있다고 할 것이다. (바)에는 일률적인 적용으로 인해 무주택 실수요자가 혜택을 보기는커녕 오히려 기존의 다주택자에게만 유리한 법령이 나온다. 이는 법률로서의 형식은 지켜졌고, 심지어 명분 자체의 공익성도 있으나, 실질적 차원에서 복지를 실현하지 못했으므로 내용적 정당성을 갖췄다고 인정할 수는 없을 것이다.

마지막으로 (마)의 관점에서 제시문 (아)는 법치주의 자체로도 인정할 수 없다고 판단할 것이다. (아)에는 법률이 아닌 자신의 의지로 국가를 통제하는 절대적 권력의 지도자가 등장한다. 이러한 권력은 법률에 근거한 힘이 아니므로 형식적 합법성을 지녔다고 할 수 없기에 법치주의라고 인정할 수 없고, 따라서 설령 내용적으로 공익성을 지녔다고 하더라도 실질적 법치주의라고 할 수도 없을 것이다.

### [대학 출제의도]

[문제 2]를 출제한 의도는 제시문 (마)를 통하여, 사회 교육과정 중 <법과 정치>과목에서 배우는 법치주의의 개념을 이해하고 형식적 법치주의와 실질적 법치주의를 구분하여 이를 바탕으로 제시문 (바), (사), (아)에 기술된 사회적 현상을 평가하고 설명하는 능력을 측정하기 위한 것임.

### [대학 문항해설]

- [문제 2]를 출제한 의도는 제시문 (마)를 통하여, 사회 교육과정 중 <법과정치>과목에서 배우는 법치주의의 개념을 이해하고 형식적 법치주의와 실질적 법치주의를 구분하여 이를 바탕으로 제문 (바), (사), (아)에 기술된 사회적 현상을 평가하고 설명하는 능력을 측정하기 위한 것임.
- 제시문 (마)는 법치주의의 개념을 설명하고 법치주의의 두 가지 단계인 형식적 법치주의와 실질적 법치주의의 구분 기준을 제시한 것임. 근대적 법치주의는 국가의 운영이 법률에 근거해야 한다는 원리로서 법률이 형식적 합법성만을 갖춘 경우는 형식적 법치주의, 여기에 더해 법률의 정당성까지 충족된 경우는 실질적 법치주의로 구분됨.
- 제시문 (바)는 목적상의 정당성은 확보하였으나 내용적 정당성이 결여되어 형식적 법치주의에 머물러 있던 기존 장애인지원정책을 내용적 정당성을 확보하는 개정안을 통해 실질적 법치주의를 달성하는 내용임.
- 제시문 (사)는 무주택서민의 주택 마련 지원이라는 선의의 목적을 달성하기 위해 입법 예고된 담보대출제한 정책이 본 취지를 반영하지 못하여 내용적 정당성을 확보하지 못하는 형식적 법치주의의 단계를 설명함.
- 제시문 (아)는 통치자가 법률에 근거하지 않고 개인의 사상으로 국가를 운영하는 예로서 법치에 이르지 못한 단계를 설명함.

### [대학 채점기준]

하위 문항	채점 기준	배점
글 전체	글 전체의 논리적 완성도	10%
제시문 (마)	법치주의의 단계와 그 단계를 구분 짓는 기준을 설명	15%
제시문 (바)~(아)	제시문에 나타난 상황을 법치주의 단계를 구분 짓는 기준으로 분석	75%

1. (마)에 제시된 법치주의의 단계와 그 단계를 구분 짓는 기준을 설명하는 부분에 15%, (마)에 제시된 기준을 적용하여 (바), (사), (아)에 나타난 상황을 분석하는 부분에 각 25%, 글 전체의 논리적 완성도에 10%를 배점.
2. 법치주의의 단계와 그 단계를 구분 짓는 기준을 설명.

구분	요약	배점
제시문 (마)	법치주의란 국가의 운영이 법률에 근거하여 수행되어야 한다는 원리로, 통치의 합법성만을 강조한 단계를 형식적 법치주의라 하고, 이와 함께 통치의 정당성을 강조하는 단계를 실질적 법치주의라 한다.	15

3. 제시문에 나타난 상황을 법치주의 단계를 구분 짓는 기준으로 분석하는 데에 대한 채점 시 아래 표를 참고할 것

구분	적용되는 법치주의 형식	채점 기준	배점
제시문 (바)	실질적 법치주의	내용적 정당성을 확보하지 못한 현재의 장애인등급제를 폐지하고 장애인 복지 향상이라는 선의의 목적을 달성하기 위하여 도입되는 종합판정체계는 통치의 합법성과 함께 정당성을 확보한 것으로 평가한다.	25
	형식적 법치주의만 충족한 것으로 판단한 경우 오답 처리 현재의 장애인등급제 관련 형식적 법치주의를 언급하지 않을 경우 감점 처리 새로 도입되는 종합판정체계 도입( 및 장애등급제 폐지)에 초점을 맞추는 것이 아닌 장애등급제의 유지를 전제로 문제를 풀 경우 형식적 법치주의에 해당하는 것으로도 볼 수 있지만 제시문 (바)는 종합판정체계에 관한 내용이 중심이므로 감점 처리함.		
제시문 (사)	형식적 법치주의	부동산 가격 안정이라는 선의의 목적을 달성하기 위해서 주택 담보대출 기준을 조정하였으나 이를 일률적으로 적용함으로써 본래 취지에 어긋나는 결과가 발생할 것이 예상되므로 정당성 확보에 실패하였음. 따라서 통치의 형식적 합법성은 갖추었으나 실질적 법치주의에 필요한 요건은 갖추지 못하였음.	25
	형식적 합법성의 기준 충족에 관한 논의가 없을 경우 감점 처리 정당성 확보의 논의에서 내용 및 목적의 정당성 두 가지 모두에 관해 평가를 하지 않은 경우 오답 및 감점 처리		
제시문 (아)	법치주의 단계에 이르지 못함	법에 의하지 않고, 최고 지도자 개인의 의지나 말에 의해 국가를 운영하므로 형식적 법치주의를 충족하지 못함. 형식적 법치주의에 필요한 통치의 합법성을 확보하지 못하였으므로, 실질적 법치주의 역시 충족하지 못함.	25
	형식적 혹은 실질적 법치주의로 판단한 경우 오답 처리 실질적 법치주의 조건 충족에 관한 논의가 없을 경우 감점 처리함.		

[대학 예시답안] 868자

제시문 (마)에 나타난 법치주의 단계를 구분하는 두 기준은 ‘형식적인 합법성’과 ‘목적과 내용의 정당성’이다. 형식적인 합법성만을 갖추게 되면 형식적 법치주의이고, 동시에 목적과 내용의 정당성도 함께 갖추면 실질적 법치주의이다.

제시문 (마)의 기준을 적용할 때, 제시문 (바)는 형식적 법치주의에서 실질적 법치주의로 변하는 상황이다. 기존의 장애등급제는 복지효과가 있기는 하지만, 일정한 형식을 정해놔서 이에 조금이라도 부합하지 않는 경우는 제대로 된 복지를 받지 못하여, 목적인 것과 다른 결과를 가져왔다는 점에서 형식적 법치주의이다. 그러나 곧 시행될 장애종합판정체계는 개개인의 장애등급과 생활여건을 자세히 파악하고, 이에 맞는 복지도 제공할 수 있으므로 실질적 법치주의의 성격을 띠다고 볼 수 있다.

제시문 (사)의 주택구입가격의 최대 30%까지만 대출을 보장하는 법령은 형식적 법치주의의 사례이다. 이는 무주택 실수요자는 고려하지 않은 채 모두에게 동일한 기준을 적용한 것이기 때문이다. 이로 인하여 무주택 실수요자와 주택 보유자 간의 빈부격차 현상이 심화될 수 있음에도 불구하고, 정부는 보편적인 기준을 따를 것을 강제하고 있다. 이는 서로 상이한 처지에 놓인 사람들을 고려하지 않고 오직 일률적인 법의 적용만을 강제한 것이므로 형식적 법치주의에 부합한다.

제시문 (아)에서 B국의 지도자들은 의회가 제정한 법률을 따르지 않은 채 개인의 자의적인 지배를 통치 이념으로 삼고 있다. 이는 ‘실질적 법치주의’에 속하지 않음은 물론이고, ‘형식적 법치주의’에도 속하지 않는 사례에 해당한다. B국의 지도자는 형식적 법치주의의 조건인 합법적인 절차를 거치지 않고, 자신의 말을 국가의 최고 규범으로 삼았다. 이는 법치주의에 부합하지 않는다.