

이재철 교수 형법총론 무료특강

1. 변호사시험 등 고급시험을 대비하기 위한 형법총론 강의
2. 형법총론의 기초부터 합격수준의 기본강의
3. 범죄체계론을 바탕으로 형법총론의 정확한 이해
4. 중요 판례와 쟁점에 대한 충분한 해설
5. 변호사시험나 법원행정고시 등의 중요 기출문제 제공으로 확인 학습

■ 강의일정 2019년 2/18(월) ~ 2/28(목), 저녁, 월~토 강의, 총 10 회 (2회 정도의 보강가능)
저녁 7:00 ~ 10:30
※ 형법각론 강의는 형법총론강의가 끝나는대로 계속 이어서 진행됩니다.

■ 강의장소 한림법학원 신림본원(밀라트 건물)

■ 교재 Law Man 형법(저자, 2019년 전면개정판)
+ 보충자료(제공)
※ 「Law Man 형법 전면개정판」의 출간이 늦어지고 있어 교재가 정식출간되기 전까지는 프린트 또는 가제본으로 진행을 합니다. 따라서 강의에 관심이 있으신 분들은 미리 수강신청을 해 주시기 바랍니다.

■ 강의특징 <형법총론 무료특강을 개설하며>

1. 들어가며

2019년 「Law Man 형법 전면개정판」 교재로 진행하는 형법총론강의를 개강합니다. 본래 1월달에 교재가 출간되고 강의가 진행되었어야 하는데 저의 개인적인 사정인 치과치료 문제로 강의를 진행되지 못하고 교재도 출간이 늦어져 죄송한 마음에 형법총론강의를 무료강의로 진행하기로 하였습니다. 그리고 강남분원에서 진행을 하여야 하는데 현재 제가 교재작업을 할 것이 많이 밀려 부득이 신림본원 밀라트 건물에서 강의를 진행합니다. 그리고 강의실 사정 등으로 인하여 저녁에 강의를 진행하기로 하였으니 이 점 이해하시고, 아래에 간단한 강의내용을 설명드리니 강의에 관심이 있으신 분들은 참조하시기 바랍니다.

2. 형법총론에 대하여

주지하다시피 기본적으로 형법을 잘하기 위해서는 먼저 범죄가 존재하는 사회를 이해하여야 합니다. 그리고 사회를 이해하기 위해서는 사회의 구성원으로서 범죄를 범하는 인간을 이해하여야 합니다. 따라서 인간에 대한 통찰력이 베이스에 있는 것이 가장 바람직합니다.

이러한 추상적인 말 보다도 수험생들에게 와닿을 형법총론의 구체적인 내용과 관련된 설명을 드리면 아래와 같습니다.

형법 총론 중 제1편 형법서론과 제3편 형벌론은 형법을 공부함에 있어 크게 문제되지 않습니다. 정확하게 조문을 익히고 관련 판례들을 정리만 잘 하면 되기 때문입니다.

그러나 제2편의 범죄론은 법학 중에서 가장 어렵다고 정평이 나있는 부분입니다. 그 이유는 제9조부터 제34조까지의 몇 개 되지 않는 조문임에도 추상적인 이론으로 틀이 짜여져 있으므로 이론에 대한 정확한 이해없이 단순히 교재를 읽고, 밑줄을 긋고, 암기하는 일반적인 방식으로서는 일정한 한계가 있기 때문입니다.

평면적으로 서술되어 있는 기본서의 범죄론 부분을 올바르게 읽기 위해서는 선행적으로 추상적인 이론에 대한 입체적인 지식이 필요합니다. 하나의 예를 들어보면 그 중 가장 대표적인 이론이 범죄체계론입니다. 그 이유는 범죄체계론은 형법총론을 일관하는 가장 근원적인 이론이기 때문입니다. 간단히 행위론과 범죄체계론이 형법총론에 미치는 영향을 살펴보면 다음과 같습니다.

① 법인의 행위능력과 범죄능력 ② 인과관계론의 발전 ③ 고의의 체계적 지위와 내용 ④ 착오론의 발전 ⑤ 규범적구성요건요소의 착오 ⑥ 위법성 이론 ⑦ 위법성조각사유의 일반원리 ⑧ 주관적 정당화요소와 우연방위 ⑨ 책임의 본질 ⑩ 원인에 있어 자유로운 행위 ⑪ 위법성의 인식과 법률의 착오 ⑫ 위법성조각사유의 전제사실의 착오 ⑬ 공범중속성의 정도 ⑭ 정범과 공범의 구별 ⑮ 간접정범의 본질 ⑯ 과실의 체계적 지위와 내용 ⑰ 결과적 가중범의 성립요건 ⑱ 부작위범의 행위성 ⑲ 보증인적 지위와 작위의무의 체계적 지위 등입니다.

마치 형법총론을 거의 망라한 듯한 느낌을 줄 정도의 내용들이 범죄체계론과 연결되어 있습니다. 따라서 행위론과 범죄체계론이야말로 범죄론을 이해함에 있어 가장 중추적인 역할을

하는 것이며, 범죄론의 근간 즉 뿌리에 해당하는 부분이라고 할 수 있습니다. 이러한 뿌리를 잘 익히시면 기본서를 읽는 것은 어렵지 않을 것입니다. 그런데 직접 시험에 나오지 않는다고 하여 행위론과 범죄체계론을 정확하게 익히시지 않게 되면 기본서를 읽는 것이 어려워지고, 강의를 듣더라도 자구해석 위주의 순경정도 수준의 강의를 듣게 되면 형법총론의 체계정립이 어려워져 결국에는 자포자기하는 심정으로 간단한 도표나 기출지문 정도를 외우게 됩니다.

일례를 들어보면 모강강의를 진행하면서 범죄론에 대한 선택형 이론 문제를 틀리시거나 사례형 답안을 작성함에 있어 논리가 난잡해지시는 분들이 많이 있습니다. 그러한 분들에게 이론적인 설명을 하다보면 일정한 한계에 부딪히게 됩니다. 왜냐하면 범죄체계론의 기초가 약하니 설명을 하더라도 이해시키기가 어렵고, 자세히 설명하자니 시간이 허용되지 않기 때문입니다.

그리고 많은 수험생들이 '법학은 휘발성이 강하다'라고 하는 말을 많이 합니다. 그런데 법학은 본래 논리의 학문이므로 휘발성이 강하다는 말과 친하지 않습니다. 특히 형법총론은 추상적인 이론 즉 논리로만 짜여져 있으므로 어느 단계에 접어들게 되면 잊어버리거나 혼란스러워 지기가 힘든 과목입니다. 다만, 어느 단계에 이르기까지가 어려울 뿐입니다. 아무리 급하다고 하여 바늘 몸통에 실을 묶어서 꿰맬 수는 없는 일입니다. 따라서 난이도가 높은 이론문제가 출제되고 사례형시험이 있는 고급시험을 응시하거나 형법에 대한 응용력을 높여 자질있는 법조인이 되기 위해서는 어느 단계에 이를 정도의 충분한 이론 지식은 필수적입니다.

여담이지만 형법총론을 쉽고 재미있게 강의할 수 있는 방법은 이해하기 어려운 부분은 설명을 하지 않거나, 논리적인 이해보다 '수험은 학문이 아니니 암기하라'고 하면서 적절한 도표를 만들고 암기를 강요하는 방법일 것입니다. 그러나 변호사시험 등 사례형시험이 있는 고급시험에서는 암기할 내용이 판례법리만 하더라도 말 그대로 어마어마합니다. 그런데 이론까지 암기를 해야 한다는 것은 결단코 올바른 공부방법은 아닐 것입니다.

3. 형법총론의 강의진행방식

따라서 본 형법총론강의는 저의 교재에 있는 자구를 설명하기 보다는 기본적으로 시대발전적인 이론발전에 따라 체계적인 설명을 드리고 이해시키는 방식으로 강의를 진행합니다. 그리고 기본서는 예습과 복습용으로 활용하시고, 강의시간에는 가끔 확인용으로만 확인할 예정입니다. 또한 한정된 시간의 강의인만큼 저의 교재에 있는 모든 판례를 다 설명드릴 수 없으므로 기본적인 판례와 중요한 판례만을 설명드립니다. 그러나 저의 교재에는 판례가 체계적으로 정리가 되어 있으며, 기본이론을 충분히 이해하신다면 수강하시는 분들 스스로 판례를 이해하고 정리하는 것은 크게 어렵지 않을 것입니다.

4. 맺으며

강의계획서는 별도로 없습니다. 형법총론의 체계적 이해와 수강하시는 분들의 이해 정도에 따라 강의진도는 탄력적으로 변경될 수 있으므로 강의전날 다음날의 강의진도를 알려드립니다. 그럼 너무 조급한 마음에 밑줄을 긋고, 암기만을 하려고 하는 것이 아니라 형법총론을 근본적으로 이해하시기를 바라는 분들을 초대한다는 말씀을 드리고 이만 줄입니다.

※ 아래에 현재 편집중에 있는 강의 주교재인 「Law Man 형법 전면개정판」의 머리말을 게재하니 참고하시기 바랍니다.

〈Law Man 형법 전면개정판 머리말〉

먼저 「Law Man 형법 전면개정판」을 출간하기에 앞서 「Law Man 형법 제4판」, 「Law Man 형법 고득점 정리」, 「Law Man 형법 핵심암기장」 교재에 성원을 보내주신 독자분들께 감사의 말씀을 전합니다.

「Law Man 형법 제4판」에 대한 단순한 개정판을 출간하지 않고, 「Law Man 형법 전면개정판」을 출간하게 된 이유는 사법시험이 없어짐에 따라 현행 시행되고 있는 변호사시험에 최적화 되도록 너무 관념적인 이론을 삭제하거나 정리하고, 수험생들에게는 거의 절대적이라 할 수 있는 판례를 보다 체계적으로 정리하여 Law School 재학생들의 학점관리와 변호사시험 대비를 위한 최적의 교재로 탈바꿈하기 위해서입니다.

본서는 기본적으로 변호사시험에서의 선택형과 사례형 그리고 기록형 시험을 대비하시는 분들을 위한 수험기본서입니다. 또한 부수적으로 Law School 재학생들의 학점관리와 법전협이 주관하는 변호사시험 모의시험의 대비를 위한 수험기본서이기도 합니다.

현행 시행되고 있는 형법시험 중에서 변호사시험은 단연 최고의 고급시험입니다. 여러 가지 이유가 있습니다만 두 가지 정도만 언급을 하면 다음과 같습니다.

첫째, 이론적인 문제를 살펴보면 변호사시험에서는 나머지 다른 시험에서는 거의 출제되지 않는 범죄체계론상의 쟁점이 집약된 우연방위문제나 위법성조각사유의 전제사실의 착오문제 등 이론문제가 선택형과 사례형으로 출제됩니다. 따라서 변호사시험을 공부하시는 분들은 변호사시험과 나머지 다른 시험과의 차이는 바로 범죄체계론의 이해와 응용력에 있다는 점을 명심하셔야 할 것입니다.

둘째, 판례 문제를 살펴보면 변호사시험에서는 다른 시험에서는 거의 출제되지 않는 판례 법리가 매우 중요한 역할을 한다는 점입니다. 즉 나머지 다른 시험에서의 판례문제는 사실관계에 대한 답만 찾는 문제가 대다수입니다. 그런데 변호사시험에서는 선택형에서도 판례의 법리를 묻는 문제가 출제되고 특히 판례의 법리를 정확하게 이해하고 기억하지 못하면 사례형 시험과 기록형시험에서 고득점을 하기 어렵게 됩니다. 따라서 변호사시험을 공부하시는 분들은 판례를 공부함에 있어서도 사실관계에 대한 답만 찾을 것이 아니라 판례 법리를 정확하게 이해하셔야 한다는 점을 명심하셔야 할 것입니다.

본서는 이러한 변호사시험이라는 고급시험을 대비하기 위한 수험기본서이므로 그 내용이 일반 수험서에 비하여 이론적인 면에서 깊이가 있고 판례도 상당한 양으로 구성되어 있습니다. 그러나 본서의 내용이 이론적인 면에서 깊이가 있고 상당한 양의 판례로 구성되어 있지만, 형법의 기본 내용과 이론은 맥락을 분명하게 서술하여 단편적인 암기가 아닌 정확하고 체계적인 이해를 할 수 있도록 하였고, 판례도 철저한 분석을 통한 정리로 맹목적인 단순암기가 아닌 정확하게 이해하고 가장 효과적으로 정리될 수 있도록 하였습니다.

이러한 내용의 본서의 목적과 특징점을 간단히 정리하면 다음과 같습니다.

“본서의 목적은 변호사시험의 선택형, 사례형, 기록형 시험을 대비하기 위한 충분한 내용을 매끄럽게 읽히고, 정확하게 이해되고, 빠르게 정리할 수 있도록 함에 있습니다.”

1. 변호사시험에 가장 적합하고 충실한 기본 내용과 형법이론의 정리

변호사시험을 대비하기 위한 수험기본서가 되도록 하기 위하여 기본 내용과 이론적인 부분을 정리하되 일반 기본서에서의 변호사시험과 관련 없는 부분은 과감히 생략하고, 변호사시험과 관련 있는 부분은 그 내용을 충실하게 보완하면서 체계적으로 정리하였습니다. 그리고 관련 법령은 2018년 12월까지의 최신 법령을 반영하였습니다.

2. 기본 법리 판례의 수록

고급시험인 변호사시험을 대비하기 위한 수험기본서가 되도록 하기 위하여 관련된 쟁점에서 판례의 법리가 있는 경우에는 빠짐없이 기본 법리 판례를 모두 적시하였습니다. 이러한 기본 법리 판례를 충실히 익히신다면 난이도가 높은 선택형시험은 물론 사례형시험과 기록형시험을 대비함에도 부족함이 없을 것입니다.

3. 변호사시험 대비에 충분한 양의 판례 수록

고급시험인 변호사시험을 대비하기 위한 수험기본서가 되도록 하기 위하여 2018년 12월까지의 충분한 양의 판례를 수록하였습니다. 특히 ① 2019년 1월까지의 변호사시험 ② 2018년 10월까지의 법전협 모의고사 ③ 2010년부터 2018년까지의 법원행정고시의 선택형 기출판례는 모두 수록하였으며, 이에 대한 출전도 모두 표시하였습니다. 특히 최근의 법원행정고시 문제는 최신 판례를 많이 반영하고 있으며, 난이도 또한 변호사시험에 뒤지지 않아 서로 중복되는 판례 지문이 많으므로 많은 도움이 될 수 있을 것입니다.

4. 다수의 판례들의 치밀한 분석을 통한 정리

하나의 쟁점에 다수의 판례들이 있는 경우에는 수험생의 입장에서 이를 이해하고 정리하기가 쉽지 않습니다. 따라서 본서에서는 하나의 쟁점에 다수의 판례가 있는 경우에는 박스를 활용하여 정리하면서 판례를 철저히 분석하여 ① 기본 법리 판례 ② 긍정적인 판례 ③ 부정판례 또는 ① 기본 법리 판례 ② 원칙적인 판례 ③ 예외적인 판례 등으로 정리하여 이해에 도움을 주고 가장 효율적인 정리가 되도록 하였습니다.

5. 판례의 제목의 설정과 불필요한 내용의 삭제로 통한 가독성의 극대화

모든 판례에 적절한 제목을 설정하여 판례의 이해와 기억에 도움이 되도록 하였으며 동시에 시험을 앞두고 판례를 가장 효과적으로 정리할 수 있도록 하였습니다. 또한 판례 본문이 너무 길어 가독성이 떨어지거나 이해하기 어려운 판례들은 부득이한 경우가 아닌 한 불필요한 부분을 삭제하여 판례의 취지를 충분히 살리면서도 가독성이 극대화 되도록 하였습니다.

6. 사례형 대비를 위한 중요 쟁점에 대한 정리

형법상의 중요 쟁점을 명확히 파악하고 이해할 수 있도록 중요 쟁점을 박스처리하면서 기본적인 예시사례를 적시하고 1. 논의점 2. 견해의 대립 3. 판례의 태도 4. 검토 5. 관련 판례의 순서로 정리하였습니다. 따라서 이러한 쟁점들을 익히시면 사례문제 중 배점에 큰 쟁점 문제에 대한 충분한 대비가 될 것입니다. 그리고 수험생들의 편의를 위하여 가급적이면 검토부분에서의 결론은 거의 모두 판례의 입장으로 정리하였고, 판례가 없는 경우에는 다수설의 입장으로 정리하였습니다.

7. 사례형 대비를 위한 작은 쟁점에 대한 판례의 태도 정리

사례형 대비를 위하여 작은 쟁점의 내용을 정리함에 있어, 답안 작성의 편의를 위하여 판례의 문구를 본문의 내용으로 정리하였습니다. 따라서 이러한 본문을 읽는 과정에서 자연스럽게

게 판례문구를 충실하게 익히시게 되면 가장 효율적인 작은 배점의 사례 문제에 대한 대비가 될 것입니다.

본서를 집필함에 있어 애초에는 변호사시험의 사례문제 등의 내용과 출전 등을 표시하려고 하였으나 여러 사정상 이는 수록하지 않았습니다. 왜냐하면 사례문제는 기본적으로 쟁점을 발견하는 것에 중요한 의미가 있으며, 사례문제에 대한 내용까지 수록을 하게 되면 교재의 양이 너무 방대해지고 오히려 교재의 내용도 너무 산만해져 형법의 체계적인 이해와 정리에 방해가 될 수 있기 때문입니다.

그리고 기본 쟁점들에 대한 사례문제는 언제든지 출제될 수 있으므로 본서의 중요쟁점을 익히게 되면 충분한 대비가 될 수 있으며, 개별 시험에서의 독특한 문제들은 재출제되기가 어렵다는 점 등을 고려하여 이를 부득이 생략하였습니다. 다만, 기본실력을 충분히 쌓은 이후에 사례문제풀이에 도움이 될 수 있도록 변호사시험 형사법 사례형 기출문제의 해설을 담고 있는 교재로 이미 출간되어 있는 「Law Man 형사 사례 HANDBOOK」 교재를 보완하여 「Law Man 형법 사례(쟁점의 발견과 배점하기 그리고 배점에 맞는 답안작성방법)」 교재를 출간할 예정입니다.

본 「Law Man 형법」 전면개정판 교재로 형법을 익히시고 정리하시면, 현재 시행되고 있는 변호사시험은 물론 법학전문대학원의 학점관리와 변호사시험대비 모의시험 등에 대한 충분한 대비가 될 것입니다. 그리고 본 교재가 출간된 이후 선고된 최신판례 등의 추록은 적절한 시기에 저의 카페 등을 통해 공지해 드리겠습니다.

마지막으로 본서가 출간됨에 있어 편집 등으로 많은 수고를 아끼지 않은 윌비스의 원성일 차장님과 편집부 직원 분들에게도 감사의 말씀을 전합니다. 그럼 본서가 독자분들의 형법 실력을 향상시켜 훌륭한 법조인이 되시는 데 도움이 되기를 바라며 이만 줄입니다.

2019년 2월 9일 중암에서

이재철

(<http://cafe.daum.net/ljc7329>)