

# 이재상

## 박사 형법

## 사례 · 객관식 대비 이론+학설 총정리

- 형법이론쟁점에 대한 사례문제와 객관식 문제를 대비한 아주 성능 좋은 자료가 될 것으로 확신
- ①기출사례 ②대립하는 학설의 내용 ③그에 따른 행위자 甲, 乙 등의 죄책 ④ 동일한 쟁점에 대한 기출 객관식 지문 등으로 나누어 아주 상세하게 설명

일 정

5/26(화), 오전+오후, 총 2회

■ 강의시간

11:00~14:20, 15:00~18:30

교 재

- 「형법 사례·객관식 대비 이론+학설 총정리」 제공

**형법 사례 · 객관식 대비 이론+학설 총정리****강 의 특 징****■ 「형법 사례·객관식 대비 이론+학설 총정리」 소개**

1. 본 교재는 시중에서 판매되고 있는 모든 형법 수험서에 실려 있는 형법 총각론 전반에 걸친 형법이론쟁점에 대한 학설을 거의 대부분 가져왔고, 이에 대한 판례의 입장도 수록하였습니다. 그 내용에 있어서도 ① 기출사례 ② 대립하는 학설의 내용 ③ 그에 따른 행위자 甲, 乙 등의 죄책 ④ 동일한 쟁점에 대한 기출 객관식 지문 등으로 나누어 아주 상세하게 설명하고 있습니다.

2. 본 교재는 형법이론쟁점에 대한 사례문제와 객관식 문제를 대비한 아주 성능 좋은 자료가 될 것으로 확신합니다. 변호사시험에서는 물론, 5급 공채 공안직 형법시험에서도 본 교재에 수록된 내용들이 사례문제는 물론 객관식 문제에서도 매우 다수 출제되었습니다.

3. 변호사시험에서 출제된 쟁점들이 5급 공채 공안직 형법에서 사례로 출제되고, 그와는 반대로 5급 공채 공안직 형법에서 출제된 쟁점들이 다시 변호사시험에서 출제되는 등의 양대 진영의 시험출제 상호호환성이 그 동안의 추세였습니다. 본 교재를 제대로 학습하게 되면 형법시험 준비에 큰 도움이 될 것으로 확신합니다.

**■ 형법과목 사례답안작성에 있어 학설을 대응하는 방법**

1. 형법사례답안을 작성함에 있어서는 이론쟁점의 본질적 내용이나 판례의 입장은 반드시 답안지에 현출해야 하지만, 학설은 다수설만 현출하는 등 그 분량을 최소화할 필요가 있습니다.

① 사례형 문제 답안은 ① 전체 내용을 일목요연하게 정리한 콤팩트한 답안구성 ② 채점교수님들의 눈을 끌어당기는 키워드 현출 ③ 해당 쟁점을 해결하는 법리의 현출과 사안의 포섭이 핵심이 됩니다.

② 특히 형법+형사소송법 1문과 2문의 쟁점들을 불과 2시간 만에 콤팩트하게 답안지에 현출해야만 하는 수험생들에게 시간과의 싸움은 엄청난 부담으로 작용합니다.

③ 습득하기도 힘들고, 시간과 답안지 분량을 마구 삼켜버리는 학설은 위와 같은 고득점을 목표로 하는 형법 사례 답안작성에 있어 엄청난 부담과 걸림돌로 작용합니다. ④ 학설을 버리고 판례의 법리로만 답안을 작성해도 형법 고득점은 얼마든지 가능합니다. ⑤ 특히 다수설과 판례가 일치하는 쟁점은 판례의 입장을 제시하면서 다수설도 판례와 동일한 태도라고 현출만 해도 이미 학설을 논한 것이 됩니다.

2. 그러므로 사례형 문제에서 판례의 입장이 있는 경우에는 판례의 태도를 현출하는 것 이외에는 기본적으로 ① 학설을 쓰지 않거나 또는 ② 그 분량을 최소화하여 다수설 1개 정도만 쓰고도 고득점 합격을 할 수 있는 방법을 익히고 또 자주 연습하여야만 합니다.

3. 그리고 ① 판례의 입장 없이 형법이론으로만 이루어진, 가령 부진정부작위범에 있어 “보증인지위나 보증인의무의 착오” 또는 “우연방위”와 같은 쟁점에서는 다수설의 입장만 2~3줄 정도의 분량으로 현출해도 충분히 고득점이 가능합니다. ② 이때에는 형법이론쟁점의 본질이 무엇인지 그 내용을 정확하게 현출하는 것이 보다 더 중요합니다.

**형법 사례 · 객관식 대비 이론+학설 총정리****강 의 특 징**

## ■ 변호사시험과 5급 공채 공안직 형법출제의 상호호환성의 예시

(5급 공채 공안직 2020년 출제)

**【문 2】**

甲은 A 백화점에 입점해 있는 B 명품 브랜드 점포의 운영자로서 자신이 운영하는 점포의 매상이 전혀 오르지 않자 매상을 올리는 것이 자신과 백화점 모두에게 좋은 일이라고 생각했다. 이에 甲은 B 명품 브랜드의 정품 가방 대신 실제 가격이 정품의 20분의 1 정도 하는 모조품인 소위 ‘짜퉁 가방’을 정품의 3분의 2 가격으로 전시하여 판매하였는데, B 명품을 구매한 경험이 없는 구매자 50명은 甲이 전시한 가격을 정품의 할인 가격으로 알고 이를 구매하였다. 한편 A 백화점 매장 관리 담당자인 乙은 B 명품 브랜드 매장을 방문하여 전시된 가방을 살펴보면 중 甲이 모조품을 판매한다는 사실을 알게 되었으나 ‘오죽 살기 힘들면 저럴까’라고 동정하는 마음으로 甲에게는 아무런 말도 하지 않은 채 이를 묵인하였다. (단, 특별법 위반은 논외로 함) (총 30점)

3) 만약 乙이 “나는 매장의 영업 태도, 매출액 등을 관리하는 백화점 직원으로 특정 점포의 모조품 판매 여부에 대해 서까지 관리할 의무는 없다.”라고 생각하며 甲이 모조품을 판매하는 것을 묵인한 경우 乙의 죄책을 논하시오. (10점)

(5급 공채 공안직 2017년 출제)

**【문 2】**

甲은 A의 창고를 털기 위한 범행을 계획하던 중에 A가 창고 열쇠를 자기집 현관 벽에 걸어둔다는 사실을 알았다. A의 집에 침입할 방법을 궁리하던 甲에게 동네 꼬마 乙(7세)이 눈에 띄었다. 甲은 乙을 불러 친절한 어조로 “아저씨가 저 집 주인인데 마침 열쇠 꾸러미를 집안에 두고 나왔다. 네가 몸이 작으니 저 욕실 창문으로 들어가 현관에 걸려 있는 열쇠 꾸러미를 가져다주면 맛있는 아이스크림을 사주마.”라고 말하였다. 乙은 오전 11시경 甲이 시키는 대로 열쇠 꾸러미를 甲에게 가져다주었다.(총 25점)

1) 甲과 乙의 죄책은? (10점)

2) 만약 乙이 甲의 의도를 알았지만 아이스크림을 얻어먹을 욕심에 甲의 제안에 따른 것이라면, 甲과 乙의 죄책은? (10점)

3) 만약 乙이 甲의 의도를 알고 제안을 거절하였다면, 甲과 乙의 죄책은? (5점)

**형법 사례 · 객관식 대비 이론+학설 총정리****강 의 특 징**

(제15회 변호사시험 출제)

(1) 甲(17세)은 아이돌 가수를 지망하는 고등학교생이다. 甲은 2026. 1. 1. 옆 동네에 사는 이종사촌이자 유명 아이돌인 丁의 무대왕상이 탐이 나, 평소 알고 지내던 초등학생 A(10세)에게 “내가 유명 가수가 되면 너도 아이돌로 키워 주겠으니 丁의 사무실에서 무대왕상을 훔쳐 와라.”라고 시켰다. 이에 A는 다음 날 열려 있는 창문을 통해 丁의 사무실 안으로 들어가서 丁 소유의 무대왕상과 신인가수상 트로피를 가지고 나와 그중 무대왕상을 甲에게 건네주었다. 한편, A의 어머니 乙은 우연히 A가 丁의 사무실 창문으로 들어가 무대왕상과 트로피를 가지고 나오는 모습을 보았으나, A와 닮은 다른 사람으로 생각하고는 그냥 지나쳤다.

(2) A는 SNS에 丁의 신인가수상 트로피를 판매하겠다는 비밀 글을 올렸고, 이를 보고 연락한 B(13세)에게 훔쳐 온 것이라고 말하며 위 트로피를 100만 원에 판매하였다. B는 丁의 팬클럽 회장인 대학생 丙에게 위와 같은 사실을 말했고 丙이 부러워하자 “그럼 누나 줄게. 훔친 거라고 하니 들리지 마.”라고 하였고, 丙은 알겠다고 위 트로피를 건네받았다.

1. (1), (2)와 관련하여 甲, 乙, 丙의 죄책을 논하시오. 단, ㉠ 甲의 죄책에 관하여는 교사범 및 간접정범 성립 여부의 관점에서, ㉡ 乙의 죄책에 관하여는 ‘부진정부작위범에 있어 보증인자위는 구성요건요소이지만 보증인의무는 위법성의 요소가 된다는 견해’에 따라 설명하시오. (30점) (건조물침입의 점 및 특별법위반의 점은 논외로 함. 이는 이하에서도 같음)

\* 제15회 변시 사례문제는 위의 5급 공채 공안직 형법문제와 거의 90% 이상 쟁점이 일치하고 있습니다.

\* 매일 강의진도 범위 안에 있는 쟁점 중에서도 특히 중요한 쟁점이 수록된 문제들을 중심으로 강의합니다.