

1일 1지문으로 수능과 내신 모두 1등급 달성 - 배인호 초격차(超格差) 국어 제공

085

新수능 국어 최적화 기출 분석

2023학년도 고3 10월 모의고사 독서 8~11 풀이시간 :

풀이 전 이해도 : 수업 후 이해도 :

법 해석은 법 규칙의 내용을 분명히 파악하고 그 적용 범위를 확정하는 것을 의미한다. 그런데 많은 사례에 법 규칙이 문체없이 작용한다고 할지라도, 일부 사례에서는 적용 가능 여부가 분명하지 않아서 문제가 될 수 있다. 이에 주목하여 법 해석에 대해 논의한 인물이 법학자 ㉠ 하트이다.

하트의 주장을 이해하기 위해서는 우선 법의 개방적 구조를 알 필요가 있다. **개방적 구조**란 법 규칙이 명백하게 적용되는 핵심적인 사례에 있어서는 언어의 의미가 확정되어 있지만, 그렇지 않은 경계에 있는 사례에서는 언어의 의미가 불확정적이라는 것을 의미한다. 하트는 법 규칙처럼 언어로 만들어진 규칙이라면 대부분 이러한 개방적 구조를 가질 수밖에 없다고 보았다. 언어의 본성이 개방적이며, 미래에 일어날 수 있는 가능한 모든 사태를 알 수 없어서 규칙의 적용 여부가 미리 완벽하게 확정될 수 없기 때문이다. 예를 들어, 공원 안의 조용함과 평화를 위해 ‘공원에 탈 것의 출입 금지’라는 규칙을 만든다고 할 때, 이 맥락에서 사용되는 언어는 그 규칙이 적용되는 범위에 어떤 사례가 ㉡ 들어가기 위해 충족해야 할 조건을 결정한다. 이때 작성자의 머릿속에는 그 범위 내에 있는 자동차나 버스와 같은 명백한 사례가 떠오를 것이다. 그러나 장난감 자동차가 거기에 포함되는지는 미리 구상하기 어려울 것이다. 그래서 공원의 조용함과 평화가 장난감 자동차를 사용하여 즐거워하는 아이들과의 관계에서 우선시해야 하는가에 대한 문제 역시 예견하지 못했을 수 있기 때문에 앞의 규칙만으로는 그것이 허용되는지를 판단하기 어렵다.

하트는 법 규칙의 의미가 확정적일 때 다른 요소를 특별히 고려할 필요가 없다고 생각했다. 그리고 법 규칙은 대부분 확정적인 의미의 규칙이라고 보았다. 하지만 법 규칙이 명백하게 적용되지 않는 사례가 발생했을 경우, 판사는 법에 근거한 논리적인 판단으로 문제를 해결할 수 없고 사회적 목적, 정책 등과 같은 법 외적인 요소를 고려한 재량을 행사하여 판결할 수 있다고 주장하였다. 그리고 판사는 경계에 있는 사례에 대해서 의미를 확정하는 선례를 남기기 때문에 규칙을 제정하는 기능을 수행하고 있다고 보았다.

㉢ 풀러는 하트의 법 해석에 대한 접근이 개별 단어들에 지나치게 집중한다고 비판하면서 법을 해석할 때는 기본적으로 법 규칙의 맥락과 법 규칙으로 실현하고자 하는 목적이 중요하다고 주장하였다. 즉 판사는 탈 것을 금지하는 규칙의 맥락과 목적을 해석 과정 전반에서 고려하여 판결해야 하는 것이지 탈 것의 의미가 불확정적일 때만 비로소 목적을 고려하는 것이 아니라는 의미이다. 풀러는 아이들에게 놀이를 가르치라고 어떤 사람이 다른 사람에게 말했는데, 아이들에게 돈을 걸고 내기를 하는 주사위 노름을 가르친 상황을 예로 들어 이를 설명한다. 아이들에게 놀이를 가르치라는 발화자의 당초 목적이 구체적으로 확정되지 않더라도, 놀이가 가리키는 대상에 주사위 노름이 포함되지 않는다고 해석할 수 있는 것은 인류가 가진 보편적인

목적들을 구현하는 방향으로 해석해야 하기 때문이라는 것이다. 한편 풀러는 하트가 법 규칙의 언어를 중시하여 법을 해석해야 한다는 이론을 제시한 것은 법 규칙의 목적을 중시하는 해석을 과도하게 하면 생길 수 있는 위험을 경계한 것이라고 이해하였다. 법으로 금지되고 허용되는 행위를 미리 분명하게 확정할 수 없다면 법치주의가 불가능하기 때문이다.

8. 윗글의 내용과 일치하지 않는 것은?

- ① 법을 해석할 때 법 규칙의 적용 가능 여부가 분명하지 않아 문제가 되는 사례가 발생할 수 있다.
- ② 풀러는 하트의 법 해석에 대한 접근이 개별 단어들에 지나치게 집중한다고 보았다.
- ③ 하트는 판사가 판결을 통해 법 규칙의 의미를 확정하는 기능도 수행한다고 보았다.
- ④ 법 해석은 법 규칙의 내용을 파악하고 그 적용 범위를 확정하는 행위이다.
- ⑤ 하트는 법 규칙의 맥락과 목적이 법 해석에서 언제나 고려된다고 보았다.

9. **개방적 구조**에 대한 이해로 가장 적절한 것은?

- ① 법 규칙은 언어의 의미가 확정적일 때 개방적 구조를 가진다.
- ② 대부분의 법 규칙은 언어로 구성되므로 개방적 구조를 가진다.
- ③ 개방적 구조는 법에 근거한 논리적 판단으로 모든 문제를 해결할 수 있게 한다.
- ④ 개방적 구조는 미래에 일어날 수 있는 모든 사태를 미리 구상할 수 있게 한다.
- ⑤ 법 규칙은 핵심적인 사례에서 언어의 의미가 불확정적이어서 개방적 구조를 가진다.

10. ㉠, ㉡이 <보기>에 대해 보인 반응으로 적절하지 않은 것은?
[3점]

— < 보 기 > —
K국에는 “박물관에서 먹을 것 섭취를 금지한다.”라는 규칙이 있다. 어느 날 A는 박물관에서 약을 먹다가 적발되자, 약은 금지되는 먹을 것이 아니라고 판사에게 주장하였다.

- ① ㉠은 규칙으로 금지되는 ‘먹을 것’에 해당하는 사례가 있다고 볼 수 있겠군.
- ② ㉠은 약이 금지되는 ‘먹을 것’으로 규칙에 명백하게 적용되지 않는다면 경계에 있는 사례가 발생했다고 볼 수 있겠군.
- ③ ㉡은 약이 금지되는 ‘먹을 것’에 해당하는 사례라고 하더라도 판사는 규칙의 맥락과 목적을 고려해야 한다고 볼 수 있겠군.
- ④ ㉠은 규칙을 만들 때 약의 섭취 문제를 예견하지 못했기 때문에 판사가 재량을 행사할 수 있다고 볼 수 있겠고, ㉡은 금지되는 ‘먹을 것’에 약이 포함되는지를 그 규칙의 목적을 고려해서 판단해야 한다고 볼 수 있겠군.
- ⑤ ㉠은 규칙에 의해 약이 금지되는 ‘먹을 것’에 해당되는지를 우선 살펴야 한다고 볼 수 있겠고, ㉡은 약이 금지되는 ‘먹을 것’에 해당되는지를 판사가 규칙의 언어에 근거하여 확정했다면 목적을 중시하는 해석을 과도하게 한다고 볼 수 있겠군.

11. ㉠의 문맥적 의미와 가장 유사한 것은?

- ① 고생을 많이 했는지 눈이 쑥 들어갔다.
- ② 수업 종이 울려서 교실에 들어갔다.
- ③ 오래된 신발이 안 들어간다.
- ④ 내일부터 방학에 들어간다.
- ⑤ 고래는 포유류에 들어간다.