

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

044

## 新 수능 국어 최적화 기출 분석

2024학년도 수능완성 실전편 5회 6~11 풀이시간 :

풀이 전 이해도 :            수업 후 이해도 :

행정청이 상대방에게 법을 집행하는 것을 처분이라 하고 처분은 법적 효과에 따라 두 가지로 구분한다. 세금 부과처럼 처분의 상대방이 가진 이익을 침해하는 것은 침익적 처분이라 한다. 반면에 영업 허가처럼 처분의 상대방에게 이익을 부여하거나, 처벌 기간을 줄여서 처분의 상대방이 입을 불이익을 줄여 주는 것은 수익적 처분이라 한다. 그런데 처분이 어떤 사유로 인하여 무효이거나, 취소 또는 철회가 되면 처분의 효력은 소멸된다.

처분이 적법한 요건을 갖추지 못하여 흠이 있는 상태를 하자라고 하며, 하자의 판단은 처분을 내린 시점을 기준으로 이루어진다. 그래서 처분을 내린 뒤에 ㉠근거가 되는 법령의 내용이 바뀌었다라도 처분 당시의 법령을 따랐다면 그 처분은 적법하다. 무효란 처분 당시에 중대한 하자가 있어서 그 처분은 처음부터 효력이 없는 것을 말한다. 가령 처분 당시 근거가 되는 법률이 위헌이었거나, 권한이 없는 행정청이 처분을 했거나, 행정청의 서명 날인이 없는 경우, 처분의 상대방이 사망을 한 경우 행정법에서는 이들을 중대한 하자로 본다.

반면에 행정청의 착오로 세금의 액수를 법령의 내용과 다르게 거둔 경우나, 행정청이 영업 정지 처분을 하기 전에 처분의 상대방으로 하여금 반박할 수 있는 기회를 주는 청문 절차를 거치지 않은 경우 등을 행정법에서는 ㉢중대한 하자까지는 아니라고 보고 취소의 사유로 정해 놓았다. 이러한 처분은 분명 하자는 있지만 일단 처분을 내린 시점부터 처분의 효력은 발생한다. 그리고 나중에 하자를 이유로 행정청이나 법원이 처분을 취소해야 처분의 효력은 소멸된다.

행정청이 자신이 내린 처분에 대해 스스로 취소하는 것을 직권 취소라 한다. 침익적 처분에 대한 직권 취소는 처분의 상대방에 대한 권리를 보호하는 것이므로 별도의 법적인 근거가 없더라도 가능하며, 취소하면 그 처분은 처음부터 없었던 것처럼 된다. 다만 수익적 처분을 취소한다는 것은 처분의 상대방에게 손해를 입히는 것이므로 '상당성의 원칙'에 따른다. 즉 적법한 행정으로 얻는 공익과 취소에 의해 상대방이 입게 될 손해를 비교하여, 공익이 더 크다면 취소할 수 있다. 그리고 ㉡이 경우는 취소가 결정된 이후부터 효력이 소멸된다. 단 처분의 상대방이 사실을 은폐했기 때문에 행정 기관이 하자 있는 처분을 내린 경우라면, 상대방은 위법한 처분이 취소될 수 있음을 알고 있었을 것이므로 행정청은 이러한 위법한 처분으로 얻은 상대방의 이익을 고려하지 않고 직권 취소할 수 있다.

직권 취소가 이루어지지 않으면, 처분의 상대방은 법원을 통한 재판으로 자신의 이익이 침해당한 것을 구제받아야 하는데 이를 쟁송 취소라 한다. 쟁송 취소는 처분의 상대방이 잃은 권리를 회복시키는 것이 목적이므로 원고가 승소하면 법원에 의해 그 처분은 취소되어 처음부터 없었던 것처럼 된다. 그래서 ㉣쟁송 취소의 대부분은 침익적 처분의 효력을 소멸시킬 목적으로 이루어진다.

철회란 처분 당시에는 적법했지만 이후 발생한 새로운 사정에 의해서 집행했던 행정청이 ㉤그 처분을 소멸시키는 행위이다. 철회가 결정되면 결정된 이후부터 효력이 소멸된다. 이때 침익적 처분의 철회는 쉽게 가능하지만, 수익적 처분의 철회는 상당성의 원칙에 따른다.

하자가 있는 처분일지라도 적법한 처분인 것으로 만들 수 있다. 사후 보완을 통해 처분의 취소 사유를 없애는 것을 하자의 치유라 한다. 하자가 치유되면 그 처분은 처음부터 적법했던 것으로 다루어진다. 무효인 처분은 치유될 수 없으며, 사후 보완의 기한은 쟁송 취소를 제기하기 전까지이다. 한편 무효인 처분을 적법한 다른 처분으로 변경시키는 것을 하자의 전환이라 한다. 가령 사망한 자에 대

한 영업 허가 처분은 무효이지만 이를 가족 중 다른 사람이 영업할 수 있게 처분의 상대방을 변경하는 경우가 ㉥이에 해당한다.

6. 밑글의 내용과 일치하지 않는 것은?

- ① 처분의 상대방에게 이익을 부여하는 처분을 수익적 처분이라 한다.
- ② 처분의 상대방이 사망을 한 경우는 행정법상 중대한 하자로 간주한다.
- ③ 행정청의 착오로 더 많은 세금을 거두는 것은 행정법상 취소의 사유이다.
- ④ 무효인 처분을 대상으로 하자의 전환은 할 수 있지만 하자의 치유는 불가하다.
- ⑤ 무효나 철회의 대상이 되는 처분은 모두 처분 당시에 하자가 존재했다는 점이 같다.

7. 밑글에 대한 이해로 가장 적절한 것은?

- ① 상대방의 이익을 침해하는 처분을 철회하면 그 처분은 처음부터 없었던 것처럼 된다.
- ② 권한이 없는 행정청이 내린 처분은 하자의 치유라는 방식을 거쳐 적법한 처분으로 만들 수 있다.
- ③ 행정청의 서명 날인이 없는 처분이 내려진 경우에도 효력은 발생하며 추후 서명 날인을 받아야 한다.
- ④ 영업 허가 처분을 내렸는데 처분의 상대방이 사망했다면 이를 아들에 대한 허가로 변경할 수는 있다.
- ⑤ 처분 당시에 근거가 된 법률이 위헌이면, 행정청에서 취소를 결정한 시점 이후부터 그 처분의 효력은 소멸된다.

8. 밑글의 내용상 ㉣의 이유로 가장 적절한 것은?

- ① 행정청이 법을 집행할 때 침익적 처분을 가급적 내리려 하지 않기 때문이다.
- ② 자신에게 유리한 처분을 취소하기 위해 쟁송 취소를 하는 경우는 거의 없기 때문이다.
- ③ 처분의 상대방이 손해를 입은 경우 행정청이 상대방을 돕기 위해 적극적으로 대응하기 때문이다.
- ④ 상대방에게 이익을 부여하는 처분을 취소하기 위해서는 행정청이 원고가 되는 재판이 필요하기 때문이다.
- ⑤ 직권 취소와 달리 쟁송 취소를 통해서 침익적 처분을 취소시켜야만 그 처분은 처음부터 없었던 것처럼 되기 때문이다.

9. 윗글의 직권 취소에 대한 설명을 바탕으로 <보기>의 상황을 바르게 이해한 것만을 있는 대로 고른 것은? (단, ㄱ~ㄷ에 나타나는 하자는 무효의 사유는 아니다.)

— <보 기> —

ㄱ. 자신의 소득을 속여 보조금을 받은 이가 있다면, 이 처분을 내린 행정청은 해당 처분으로 얻은 상대방의 이익을 고려하지 않고 직권 취소할 수 있다.

ㄴ. 호텔 건축을 허가하지 않는 처분을 내린 행정청은, 그 처분이 적법하지 않음을 나중에 알게 되었다. 이때 행정청이 직권 취소를 하려면 법적 근거가 있어야 한다.

ㄷ. 3개월의 운전면허 정지 처분을 받을 이에게 행정청이 처분의 근거가 되는 법을 잘못 적용하여 1개월의 정지 처분을 내렸다면, 이 처분을 직권 취소할 때는 상당성의 원칙에 따라야 한다.

- ① ㄱ    ② ㄱ, ㄴ    ③ ㄱ, ㄷ    ④ ㄴ, ㄷ    ⑤ ㄱ, ㄴ, ㄷ

10. 윗글을 바탕으로 <보기>를 이해한 내용으로 가장 적절한 것은? [3점]

— <보 기> —

행정청은 □□법 제57조에 따라 음식점 영업자인 A에게 식당의 환기 시설을 보완하라는 내용의 시설 개선 처분을 '4월 1일'에 내리고 10일간의 기한을 주었다. A는 그 처분을 전혀 이행하지 않았기에 해당 행정청은 '5월 1일'에 같은 법 제58조에 따라 A에게 영업 정지 처분을 내리고 당일 A에게 통보하였다. 이에 대해 A는 같은 법 제64조에 따라 영업 정지 처분에 대한 청문 절차를 거치지 않았으므로 영업 정지 처분에 하자가 있다고 판단하여, '6월 1일'에 법원에 소송을 제기하였다.

- ① 시설 개선 처분과 달리 영업 정지 처분은 침익적 처분에 해당하느군.
- ② 소송에서 법원은 영업 정지 처분의 적법성을 '4월 1일'을 기준으로 판단하겠군.
- ③ 행정청이 청문 절차를 5월 31일까지 A에게 부여했다면 처분을 적법하게 만들 수 있었군.
- ④ 소송에서 A가 승소할 경우에는 □□법 제57조에 따른 시설 개선 처분에 대한 효력은 법원에 의해 소멸되겠군.
- ⑤ 영업 정지 처분의 절차에는 하자가 있으므로 A는 소송을 제기한 날부터 판결이 날 때까지의 기간 동안 영업을 할 수 있겠군.

11. 문맥상 ㉠~㉥와 바꿔 쓰기에 적절한 것은?

- ① ㉠: 법을 집행했던 행정청의 명칭이
- ② ㉡: 행정청이 하자를 인정하면 효력이 없어지는 처분은
- ③ ㉢: 수익적 처분을 취소한 경우는
- ④ ㉣: 현재는 적법하지만 처분 당시에는 위법이었던 처분을
- ⑤ ㉤: 하자의 치유에 해당한다.