

1문. 행정청이 불이익처분을 하면서 공개적으로 당사자, 전문지식과 경험을 가진 사람, 그 밖에 일반인으로부터 의견을 수렴하고자 공청회를 개최하려고 한다. 행정절차법상의 공청회에 관하여 설명하시오. (40점)

(★적중 예상문제 30선)

[총평]

제1회 시험에서 의견청취절차 중 40점 문제가 출제될 것이라고 예상을 하였습니다. 예상대로 공청회가 40점 문제로 출제가 되었습니다. 예상문제30선 특강을 할 때 나눠드린 프린트물에서 적중되었습니다. 제시하는 예시답안은 그 때 나눠드린 자료입니다. 공청회개최사유와 생략사유, 주재자와 발표자, 공청회 진행, 의견반영이 행정절차법상 규정된 내용이고 생략사유가 아닌데도 생략한 경우 처분의 위법성을 간략히 언급하면 되겠습니다.

I. 의의

행정처분을 결정하기 전에 이해관계인이나 해당 분야의 관계 전문가로부터 공개적으로 의견을 수렴하기 위해서 행하는 절차를 뜻한다.

II. 공청회개최와 생략사유

1. 개최사유

① 다른 법령등에서 공청회를 개최하도록 규정하고 있는 경우, ② 해당 처분의 영향이 광범위하여 널리 의견을 수렴할 필요가 있다고 행정청이 인정하는 경우에 개최하도록 하여 예외적 개최사유로 규정하고 있다.

2. 생략사유

① 공공의 안전 또는 복리를 위하여 긴급히 처분을 할 필요가 있는 경우, ② 법령등에서 요구된 자격이 없거나 없어지게 되면 반드시 일정한 처분을 하여야 하는 경우에 그 자격이 없거나 없어지게 된 사실이 법원의 재판 등에 의하여 객관적으로 증명된 경우, ③ 해당 처분의 성질상 의견청취가 현저히 곤란하거나 명백히 불필요하다고 인정될 만한 상당한 이유가 있는 경우에는 사전통지를 생략할 수 있다. ④ 당사자가 의견진술의 기회를 포기한다는 뜻을 명백히 표시한 경우에는 의견청취를 생략할 수 있다.

3. 전자공청회

행정청은 일반공청회와 병행하여서만 정보통신망을 이용한 공청회(이하 "전자공청회"라 한다)를 실시할 수 있다.

4. 공청회에 대한 통지

행정청은 공청회를 개최하려는 경우에는 공청회 개최 14일 전까지 공청회개최 사항을 당사자등에게 통지하고 관보, 공보, 인터넷 홈페이지 또는 일간신문 등에 공고하는 등의 방법으로 널리 알려야 한다.

5. 공청회절차의 하자의 효력

부정설도 있지만 의견청취절차의 중요성에 비추어 독립된 취소사유로 봄이 다수설과 판례이다. 견해의 대립이 있지만 경미한 하자로 무용한 행위반복의 회피의미가 있고 상대방과 제3자에게 새로운 불이익의 사유가 없는 경우 예외적 허용된다.

IV. 공청회의 주재자와 발표자의 선정

1. 주재자의 선정

공청회의 주재자는 해당 공청회의 사안과 관련된 분야에 전문적 지식이 있거나 그 분야에 종사한 경험이 있는 사람 중에서 행정청이 지명하거나 위촉하는 사람으로 한다.

2. 발표자의 선정

공청회의 발표자는 발표를 신청한 사람 중에서 행정청이 선정한다. 다만, 발표를 신청한 사람이 없거나 공청회의 공정성을 확보하기 위하여 필요하다고 인정하는 경우에는 전문적 지식이 있는 사람 중에서 지명하거나 위촉할 수 있다.

V. 공청회의 진행

- ① 공청회의 주재자는 공청회를 공정하게 진행하여야 하며, 공청회의 원활한 진행을 위하여 발표 내용을 제한할 수 있고, 질서유지를 위하여 발언 중지 및 퇴장 명령 등 안전행정 부장관이 정하는 필요한 조치를 할 수 있다.
- ② 발표자는 공청회의 내용과 직접 관련된 사항에 대하여만 발표하여야 한다.
- ③ 공청회의 주재자는 발표자의 발표가 끝난 후에는 발표자 상호간에 질의 및 답변을 할 수 있도록 하여야 하며, 방청인에게도 의견을 제시할 기회를 주어야 한다.

VI. 공청회결과의 반영

행정청은 처분을 할 때에 공청회, 전자공청회 및 정보통신망 등을 통하여 제시된 사실 및 의견이 상당한 이유가 있다고 인정하는 경우에는 이를 반영하여야 한다. 판례는 당사자등이 제출한 의견에 기속되는 것은 아니라는 입장이다.

2문. 행정조사기본법상 행정조사의 기본원칙에 관하여 설명하시오. (20점)

(★적중 1순환 모의고사)

[총평]

행정절차법 이외의 영역에서 나오면 행정조사가 유력하고 행정조사는 행정조사기본법상 기본원칙이 출제유력하다고 하였습니다. 역시나 출제되었습니다. 이 문제는 1순환에서 제가 모의고사 문제로 출제한 문제였습니다. 아래 예시답안은 1순환 때 드린 자료에서 제시한 내용입니다.

I. 의의

행정조사기본법에서는 행정조사의 기본원칙을 규정하고 있다.

II. 행정조사기본법상 기본원칙

1. 비례의 원칙과 조사권 남용금지

행정조사는 조사목적 달성에 필요한 최소한의 범위 안에서 실시하여야 하며, 다른 목적 등을 위하여 조사권을 남용하여서는 아니 된다.

2. 적합성의 원칙

행정기관은 조사목적에 적합하도록 조사대상자를 선정하여 행정조사를 실시하여야 한다.

3. 중복조사의 금지

행정기관은 유사하거나 동일한 사안에 대하여는 공동조사 등을 실시함으로써 행정조사가 중복되지 아니하도록 하여야 한다.

4. 예방위주의 조사

행정조사는 법령등의 위반에 대한 처벌보다는 법령등을 준수하도록 유도하는 데 중점을 두어야 한다.

5. 비밀유지의 원칙

다른 법률에 따르지 아니하고는 행정조사의 대상자 또는 행정조사의 내용을 공표하거나 직무상 알게 된 비밀을 누설하여서는 아니된다.

6. 조사목적 이외의 이용금지

행정기관은 행정조사를 통하여 알게 된 정보를 다른 법률에 따라 내부에서 이용하거나 다른 기관에 제공하는 경우를 제외하고는 원래의 조사목적 이외의 용도로 이용하거나 타인에게 제공하여서는 아니 된다.

3문. 행정절차법상 행정예고의 개념과 대상에 관하여 설명하고, 행정상 입법예고와의 관련성 및 차이점에 관하여 설명하시오. (20점)

(★적중 예상문제 30선)

[총평]

행정예고와 입법예고는 처분절차 외의 문제를 출제할 때 출제가 유력하다고 강조했던 문제입니다. 역시나 출제가 되었습니다. 행정예고는 저의 예상문제 30선에서 정리가 된 문제입니다. 행정입법과 대상에서 차이가 있고 행정입법의 절차를 준용하므로 행정입법을 암기한 후 행정예고에 응용하면 쉽게 서술되었을 것으로 보입니다. 다만 관련성과 차이점을 설하는 부분에서 애를 먹었을 것으로 보입니다.

I. 행정예고의 개념과 대상

1. 개념

다수 국민의 권익과 관계 있는 정책, 제도 및 계획을 수립하거나 변경하는 경우 국민에게 미리 알리는 제도를 말한다.

2. 대상

① 국민생활에 매우 큰 영향을 주는 사항, ② 많은 국민의 이해가 상충되는 사항, ③ 많은 국민에게 불편이나 부담을 주는 사항, ④ 그 밖에 널리 국민의 의견을 수렴할 필요가 있는 사항에 대한 정책, 제도 및 계획을 수립·시행하거나 변경하려는 경우에 이를 예고하여야 한다.

3. 예고 생략사항

행정예고로 인하여 공공의 안전 또는 복리를 현저히 해칠 우려가 있거나 그 밖에 예고하기 곤란한 특별한 사유가 있는 경우에는 예고하지 아니할 수 있다.

II. 행정상 입법예고와 관련성과 차이점

1. 관련성

법령등의 입법을 포함하는 행정예고는 입법예고로 갈음할 수 있다. 행정절차법은 행정예고의 방식이나 의견제출, 공청회와 전정공청회에 대해 입법예고를 준용하고 있다.

2. 차이점

(1) 예고기간

입법예고기간은 예고할 때 정하되, 특별한 사정이 없으면 40일(자치법규는 20일) 이상으로 한다. 행정예고기간은 예고 내용의 성격 등을 고려하여 정하되, 특별한 사정이 없으면 20일 이상으로 한다.

(2) 법제처장의 예고권고나 직접예고

법제처장은 입법예고를 하지 아니한 법령안의 심사 요청을 받은 경우에 입법예고를 하는 것이 적당하다고 판단할 때에는 해당 행정청에 입법예고를 권고하거나 직접 예고할 수 있다. 행정예고의 경우에는 이러한 규정이 없다.

(3) 재예고

입법안을 마련한 행정청은 입법예고 후 예고내용에 국민생활과 직접 관련된 내용이 추가되는 등 대통령령으로 정하는 중요한 변경이 발생하는 경우에는 해당 부분에 대한 입법예고를 다시 하여야 한다. 행정예고의 경우 이러한 규정이 없다.

4문. 행정규제기본법상 행정규제의 개념과 행정규제 법정주의에 관하여 설명하십시오. (20점)

(★적중 예상문제 30선)

[총평]

행정규제기본법의 세세한 내용을 모두 암기할 필요는 없고 규제법정주의와 규제의 기본원칙을 잘 정리하면 될 문제라고 강조했던 문제입니다. 이문제 역시 예상문제 30선에 포함된 문제이고 아래 내용은 예상 문제 30선의 예시 답안 내용입니다.

I. 행정규제의 의의

국가나 지방자치단체가 특정한 행정 목적을 실현하기 위하여 국민의 권리를 제한하거나 의무를 부과하는 것으로서 법령등이나 조례·규칙에 규정되는 사항을 행정규제라 한다.

II. 행정규제 법정주의

1. 법률에 의한 규제

행정기관은 법률에 근거하지 아니한 규제로 국민의 권리를 제한하거나 의무를 부과할 수 없다.

2. 법령에 위임

규제의 세부적인 내용은 법률 또는 상위법령(上位法令)에서 구체적으로 범위를 정하여 위임한 바에 따라 대통령령·총리령·부령 또는 조례·규칙으로 정할 수 있다. 다만, 법령에서 전문적·기술적 사항이나 경미한 사항으로서 업무의 성질상 위임이 불가피한 사항에 관하여 구체적으로 범위를 정하여 위임한 경우에는 고시 등으로 정할 수 있다.