




# 법에서의 은유

국민대학교 법과대학

전해정 교수

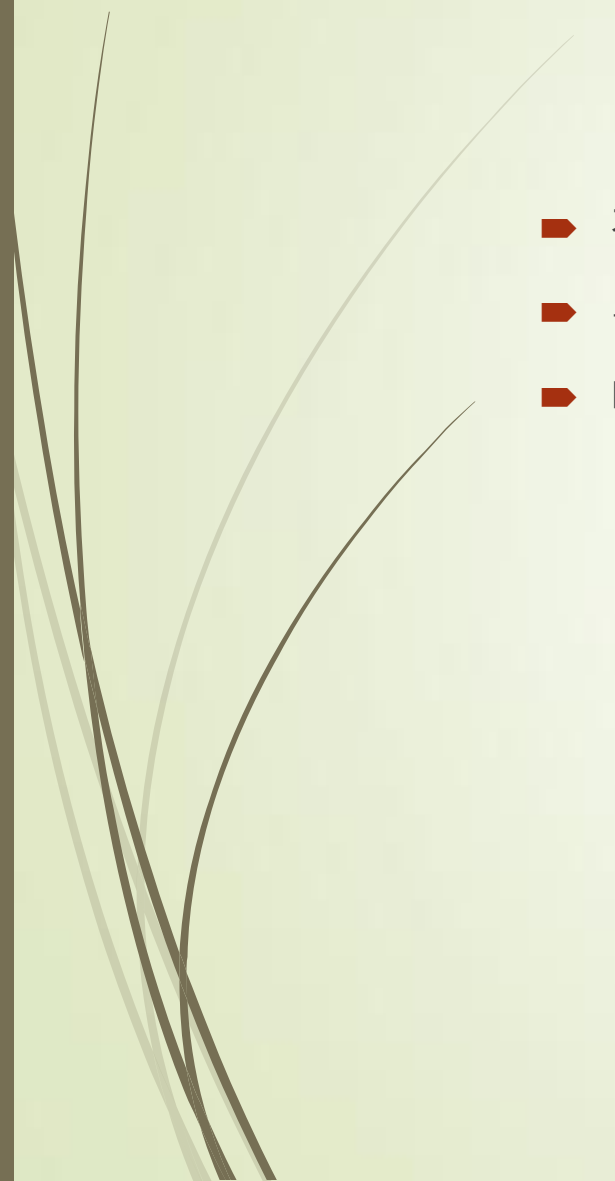



# 은유적 개념 :체계성, 정합성, 상호작용성

- ▶ 은유적 개념
  - ▶ 체험적 게슈탈트
  - ▶ 경험의 정합적 구조화
  - ▶ 교차 은유적 정합성
  - ▶ 상호작용성
- ☞ 체험주의적 정의이론



# 정의 definition에 관한 이론

- ▶ 객관주의 비판
  - ▶ 주관주의 비판
  - ▶ 대안: 체험주의
- 



# 전통적인 법적 개념정의(definition)

- ▶ 법실증주의-객관주의, 절대적 진리
- ▶ 개념실재론 (개념이 사물보다 먼저 존재)
- ▶ 개념법학 : 개념중심
- ▶ 고전적 / 형식적 논리학: 삼단논법
- ▶ 기계적/ 도식적 법적용
- ▶ 전통적 개념정의론

# 법개념확장이론

## ▶ 전통적 개념정의론 비판

- 명목적 개념정의: 대상들에 대한 하나의 이름을 주는 것
- 실질적 개념정의: 정의를 통해 유개념과 종차를 밝히는 것
- 명시적 개념정의: 방정식 형태 ;  $y=f(x)$
- 묵시적 개념정의: 공리(증명되지 않은 기본적인 주장, 근본주장)를 통한 개념정의

## ▶ 전통적 개념정의론 비판

- 대상언어 vs. 메타언어

## ☞ 개념확장이론

- 사용상 개념정의: 통상적으로 사용되는 언어, 실제로 사용되는 개념정의

# 체험주의와 법 개념확장

- ▶ 은유의 상호작용성 ≈ 사용상 개념정의
- ▶ 경험의 정합적 구조화 ≈ 유명론 (사물이 개념보다 먼저 존재)
- ▶ 체험적 게슈탈트 ≈ 사안중심 해결
- ▶ 은유의 정합성에서 목적의 역할 ≈ 합목적성
- ▶ 교차 은유적 정합성 ≈ 논증
- ☞ 법 개념적용(포섭하기) : 해석학적 순환

# 체험주의와 법 개념적용(포섭)

- 인과는 하나의 체험적 게슈탈트 (정합적 경험) cf. 고전적 형식적 삼단논법
- 체험주의: 원형의 관점에서 대상을 범주화, 원형에 대한 가족유사성을 근거로 정의, 상호작용성은 가족유사성을 결정하는 속성, 범주는 다양한 목적에 따라 체계적으로 확장 가능, 개방된 범주
- 개념확장이론: 법률 해석의 과정이란 하나의 창조적인 과정, 통상적인 사례에 대한 관점을 통해 이루어지고, 문제되는 사례들을 파악할 수 있도록 도와주는 과정.
- 체험주의의 의사소통과 상호이해, 상호작용성  $\approx$  해석학적 순환, 상호이해
- 해석학적 순환: 규범과 생활의 부합, 법률과 사례를 드나드는 것
- 체험적 유사성  $\approx$  사례의 요소들과 법률의 요소들 사이의 상응성 도출 후 극단적인 사례비교

## [체험주의]

### “철수가 영희에게 총을 쏘았다”

- ▶ 범주는 인간의 이해의 목적에 따라 원형들과 그 원형들과의 가족 유사성에 의해 결정된다. 범주는 고정된 것이 아니라 맥락적 요인들과 관련하여 축소나 확대 또는 조정된다. 참인 진술은 전형적으로 대상 자체의 속성 보다는 상호작용적 속성을 서술한다.
- ▶ 1. 「누군가를 쏘는 것」의 체험적 계슈탈트
- ▶ 「총」, 「발사」의 원형
  - : 지각적·운동적·기능적 속성과 목적 속성을 갖는 원형적인 총으로 이해
  - : 발사는 총을 수평으로 잡고 방아쇠를 당기는 것.

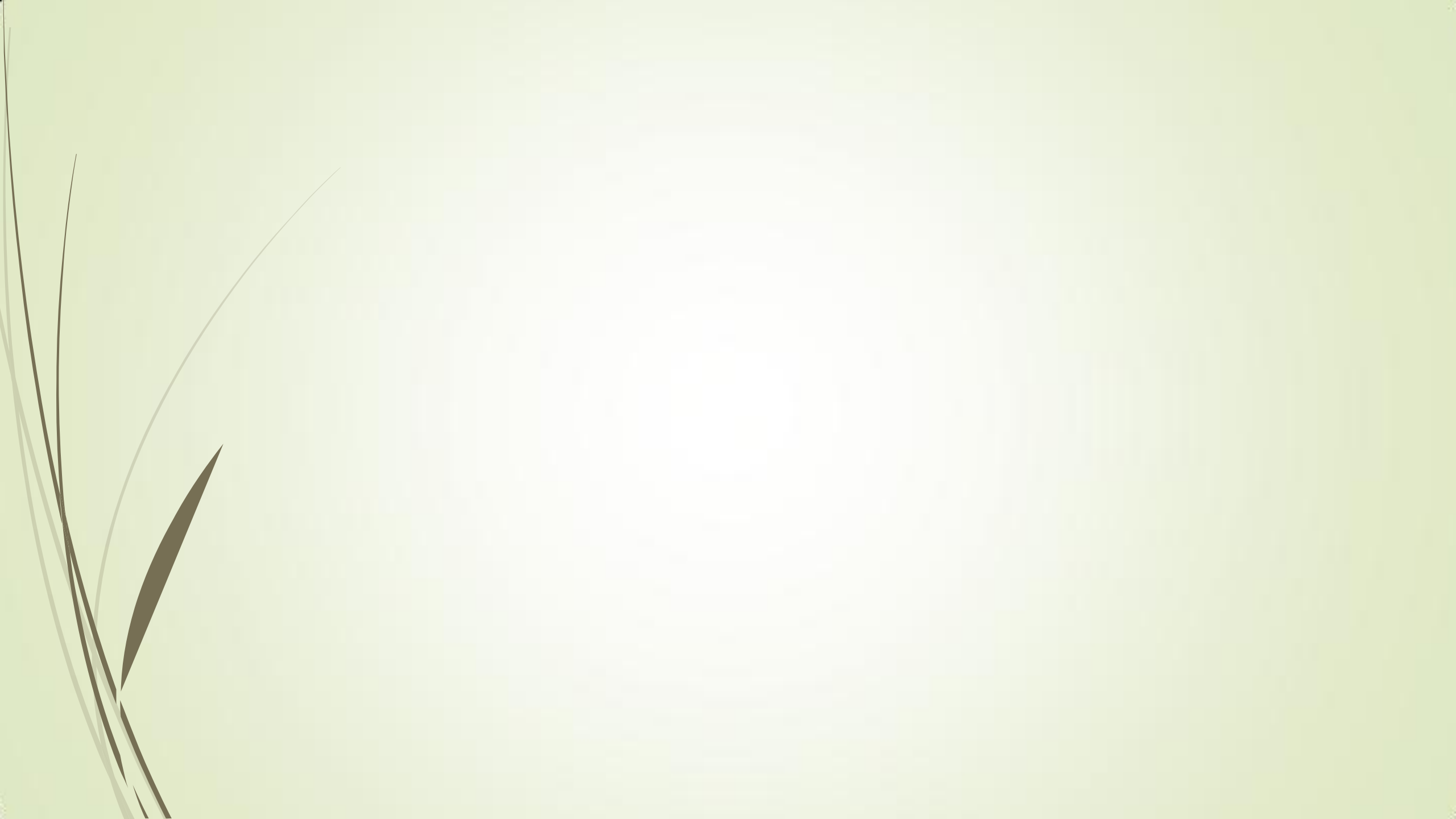


# 1. 「누군가를 쏘는 것」의 체험적 게슈탈트

참가자	철수(발포자), 영희(표적), 총(도구), 총알(도구, 탄환)	
부분들	<ul style="list-style-type: none"> <li>· 총을 표적에 조준한다.</li> <li>· 총을 발사한다.</li> <li>· 탄환이 표적을 맞춘다.</li> <li>· 표적이 손상된다.</li> </ul>	
단계들	선결조건	발포자가 장진한다.
	시작	발포자가 총을 표적에 조준한다.
	중간	발포자가 총을 발사한다.
	끝	탄환이 표적을 맞춘다
	최후상태	표적이 손상된다
인과	<ul style="list-style-type: none"> <li>· 시작과 중간이 끝을 가능하게 한다.</li> <li>· 중간과 끝이 최후 상태를 불러온다.</li> </ul>	
목적	목표	최후상태
	계획	선결 조건을 충족, 시작과 중간을 수행

## 2. 원형으로부터의 일탈

- ▶ 정상적인 이해와 사건에 대한 이해가 합치하지 않을 때
- ▶ 철수가 (방아쇠가 문고리 등에 실로 연결된) 루브 골드버그 장치로 어느 시간에 영희가 서 있게 될 지점에 총을 조준하여 방아쇠를 줄에 연결해 둔 경우
- ▶ 사례 1: 철수가 귀를 굽으면, 그 총은 영희에게 발사된다. (철수의 행위가 발포의 원인)
- ▶ 사례 2: 영희가 문을 열면, 그 총은 영희 자신에게 발사된다. (영희의 행위가 발포의 원인)
- ▶ 사례 1이 사례 2보다 일상적인 이해에 더 가깝다. “철수가 영희에게 총을 쏘았다”가 참이 되는 경우는 사례 1
- ▶ 사례 2는 원형적인 이해와 거리가 있기에 참이라고 하기 어렵다. 그러나 철수에게 근원적으로 책임이 있기 때문에 무조건 거짓이라고 하기도 어렵다.



# 나오며: 도덕적 은유체계

## ■ 엄격한 아버지 가정 도덕성: 보수주의

- 엄격한 아버지로서의 보편적 이성: 명령하며 법규정, 판결, 질책
- 칸트적 도덕성
- 엄격한 입법자, 재판관: 전통적인 법실증주의

## ■ 자애로운 부모 가정 도덕성: 진보주의

- 공감, 감정이입, 사회적 유대
- 길리건, 보살핌의 윤리학

☞ 경험을 통한 사례의 해명을 중심으로 합목적성을 고려하는 법개념확장, 법적용