

## [노동법 판례 암기노트 추록 - 2024년판 소지자를 위한]

※ 편집의 어려움으로 문제에 대한 추록은 올려드리기 힘든 점 양해해 주시기 바랍니다. 정답부분의 추록을 올려드립니다.

判 2-2-6

### [시용 A]

#### 2. 시용계약의 성립 여부의 판단

##### (1) 시용기간의 적용을 선택적 사항으로 규정하고 있는 경우

취업규칙에 신규 채용하는 근로자에 대한 시용기간의 적용을 선택적 사항으로 규정하고 있는 경우에는 그 근로자에 대하여 시용기간을 적용할 것인가의 여부를 근로계약에 명시하여야 하고, 만약 근로계약에 시용기간이 적용된다고 명시하지 아니한 경우에는 시용 근로자가 아닌 정식 사원으로 채용되었다고 보아야 한다.(99다30473)

취업규칙 선택사항 근로계약 명시

##### (2) 시용기간에 제공된 근로내용이 정규근로자의 근로내용과 차이가 있는 경우

업무적격성 평가와 해약권 유보라는 시용의 목적에 따라 시용기간에 제공된 근로 내용이 정규 근로자의 근로 내용과 차이가 있는 경우에도 종속적 관계에서 사용자를 위해 근로가 제공된 이상 시용 근로계약은 성립한다. (2019두55859)

근로내용 차이 성립

##### (3) 제공된 근로 내용이 업무 수행에 필요한 교육·훈련의 성격을 겸하고 있는 경우

제공된 근로 내용이 업무 수행에 필요한 교육·훈련의 성격을 겸하고 있는 경우에도 종속적 관계에서 사용자를 위해 근로가 제공된 이상 시용 근로계약은 성립한다. (2019두55859)

교육훈련 성립

##### (4) 시용기간 중의 임금 등을 정하지 않은 경우

시용기간 중의 임금 등 근로조건은 경제적으로 우월한 지위에 있는 사용자가 자신의 의사대로 정할 여지가 있으므로 종속적 관계에서 사용자를 위해 근로가 제공된 이상, 시용기간 중의 임금 등을 정하지 않았다는 사정만으로 시용 근로계약의 성립을 쉽게 부정해서는 안 되고, 단순히 근로계약 체결 과정 중에 있다고 볼 수도 없다. (2019두55859)

## 임금 성립

判 2-5-1

### [연장근로한도 위반 여부의 판단 B]

근로기준법 제53조 제1항은 연장근로시간의 한도를 1주년을 기준으로 설정하고 있을 뿐이고 1일을 기준으로 삼고 있지 아니하므로, 1주년의 연장근로가 12시간을 초과하였는지는 근로시간이 1일 8시간을 초과하였는지를 고려하지 않고 1주년의 근로시간 중 40시간을 초과하는 근로시간을 기준으로 판단하여야 한다.(2020도15393)

1주 40 기준

判 2-7-5

### [직위해제·대기발령 A]

#### 3. 직위해제·대기발령의 정당성

(5) 부당해고한 근로자의 원직복지과정에서 이루어진 대기발령의 정당성

① 부당해고한 근로자에 대한 원직복귀 의무

사용자가 부당해고된 근로자를 복직시키는 경우 원칙적으로 원직에 복귀시켜야 할 것이나, 해고 이후 복직 시까지 해고가 유효함을 전제로 이미 이루어진 인사질서, 사용주의 경영상의 필요, 작업 환경의 변화등을 고려하여 복직 근로자에게 그에 합당한 일을 시킨 경우, 그 일이 비록 종전의 일과 다소 다르더라도 정당하게 복직시킨 것으로 볼 수 있다.(2021다169)

인질 사경 환경 합당

② 부당해고한 근로자를 원직복직시키면서 일시적인 대기발령을 하는 경우, 그 대기발령의 정당성

사용자가 부당해고한 근로자를 복직시키면서 일시적인 대기발령을 하는 경우 그 대기발령이 아무런 보직을 부여하지 않는 인사명령으로서 원직복직에 해당하지 않는다는 이유만으로 위법하다고 볼 것은 아니고, 그 대기발령이 앞서 본 바와 같이 이미 이루어진 인사질서, 사용주의 경영상 필요, 작업환경의 변화 등을 고려하여 근로자에게 원직복직에 해당하는 합당한 업무를 부여하기 위한 임시적인 조치로서 필요성과 상당성이 인정되는 경우에는 근로자의 생활상의 불이익과 비교·교량하고 근로자 측과의 협의 등 신의칙상 요구되는 절차를 거쳤는지 여부 등을 종합적으로 고려하여 대기발령의 정당성을 인정할 수 있다.(2021다169)

필상 생불 협의

[징계사유의 정당성 A]

1. 징계사유의 근거

2. 징계사유의 확정

① 징계위원회 등에 의한 징계사유의 확정

근로자의 어떤 비위행위가 징계사유로 되어 있느냐 여부는 구체적인 자료들을 통하여 **징계위원회** 등에서 그것을 **징계사유**로 삼았는가 여부에 의하여 결정되어야 하는 것이지, 반드시 **징계의 결서**나 징계처분서에 기재된 취업규칙이나 징계규정에서 정한 징계근거 사유만으로 징계사유가 한정되는 것은 아니다.(대법원 2008두22211)

그 비위행위가 **정당한 징계사유**에 해당하는지는 취업규칙상 징계사유를 정한 규정의 **객관적인 의미**를 합리적으로 해석하여 판단하여야 한다.(2020다270770)

징계위원회 징계사유

② 징계의결 요구권자에 의한 징계사유의 확정

취업규칙 등의 징계규정에서, 근로자에게 일정한 **징계사유**가 있을 때 **징계의결 요구권자**가 먼저 **징계사유**를 들어 **징계위원회**에 **징계의결 요구**를 하고 그 **징계의결 결과**에 따라 징계처분을 하되 징계위원회는 징계대상자에게 **진술의 기회**를 부여하고 이익되는 사실을 증명할 수 있도록 하며 **징계의결**을 하는 경우에는 **징계의 원인**이 된 사실 등을 명시한 **징계의결서**에 의하도록 규정하고 있을 경우, 징계위원회는 어디까지나 **징계의결 요구권자**에 의하여 **징계의결**이 요구된 **징계사유**를 심리대상으로 하여 그에 대하여만 심리·판단하여야 하고 **징계의결**이 요구된 **징계사유**를 **근본적으로 수정**하거나 **징계의결** 이후에 발생한 사정 등 **그 밖의 징계사유**를 **추가**하여 **징계의결**을 할 수는 **없다**.(2010다100919)

※ 공단의 징계의결 요구를 받은 징계위원회가 갑이 징계위원회에 **음주상태**로 출석하여서 한 진술과 관련하여 ‘진술 시 품위손상’을 **별도의 독립한 징계사유**로 삼았으나, 징계의결 요구권자는 징계위원회에 갑의 사내 전자게시판 게시글 게시행위만을 징계사유로 삼아 징계의결 요구하였으므로 징계의결에는 요구되지 않은 ‘진술 시 품위손상’을 **새로운 징계사유**로 **추가한 잘못**이 있고, 징계위원회가 갑에게 ‘진술 시 품위손상’이 징계사유로 된다는 점을 징계위원회 개최 중에라도 전혀 고지하지 않았으므로 갑이 음주상태로 징계위원회에 출석하게 된 경위에 관하여 **답변**하였다고 하여 **징계사유**에 대한 **변명과 소명자료**를 제출할 기회를 **부여받았다고 할 수 없으므로**, 공단 인사규정에서 정한 징계절차를 위반하여 이루어진 위 해임처분은 징계사유가 인정되는지와 관계없이 무효라는 이유로, 이와 달리 본 원심판결에 법리오해의 위법이 있다. (2010다100919)

의결요구권자 징계사유 근본수정 추가 없다

### (7) 내부고발

#### ① 고소·고발·진정행위가 징계사유에 해당하는지 여부

근로자가 뚜렷한 자료도 없이 사실을 허위로 기재하거나 왜곡하여 소속 직장의 대표자, 관리자나 동료 등을 수사기관 등에 고소·고발하거나 진정하는 행위는 징계규정에서 정한 징계사유가 될 수 있다. 다만 범죄에 해당한다고 의심할 만한 행위에 대해 처벌을 구하고자 고소·고발 등을 하는 것은 합리적인 근거가 있는 한 적법한 권리행사라고 할 수 있으므로 수사기관이 불기소처분을 하였다면 이유만으로 고소·고발 등이 징계사유에 해당하지 않는다. 위와 같은 고소·고발 등이 징계사유에 해당하는지는 고소·고발 등의 내용과 진위, 고소·고발 등에 이르게 된 경위와 목적, 횡수 등에 따라 신중하게 판단하여야 한다.(2018두34480)

허위 합리 불기소처분 / 내진 경적 횡수

#### ② 노조나 노조대표자가 노동법 위반으로 사용자측을 고소·고발·진정한 행위가 정당한 노조활동에 해당하는지 여부

노동조합 또는 노동조합의 대표자가 사용자 측을 근로기준법이나 노동조합 및 노동관계조정법 위반 등으로 수사기관 등에 고소·고발·진정한 내용에 과장되거나 왜곡된 부분이 있더라도, 그것이 대체로 사실에 기초하고 있고 그 목적이 사용자에 의한 조합원들의 단결권 침해를 방지하거나 근로조건에 관한 법령을 준수하도록 하는 것이라면 고소·고발 등은 노동조합의 정당한 활동범위에 속하는 것으로 보아야 하므로, 이를 이유로 노동조합의 대표자에게 불이익을 주는 것은 원칙적으로 허용되지 않는다.(2018두34480)

고과장 왜곡 대사 목적

判2-7-8

### [징계절차의 정당성 A]

#### (3) 소명기회 부여규정의 의미

단체협약에서 당사자에게 징계사유와 관련한 소명기회를 주도록 규정하고 있는 경우에도 그 대상자에게 그 기회를 제공하면 되는 것이고 소명 그 자체가 반드시 이루어져야 하는 것은 아니다.(2007다51758)

징계위원회에서 징계대상자에게 징계혐의 사실을 고지하고 그에 대하여 진술할 기회를 부여하면 충분하고, 혐의사실 개개의 사항에 대하여 구체적으로 발문하여 징계대상자가 이에 대하여 빠짐없이 진술하도록 조치하여야 하는 것은 아니다.(2016두56042)

소명기회, 구발 진술

#### 4. 징계시효

##### (1) 징계시효규정의 취지

##### (2) 징계시효를 위반한 징계결의의 효력

징계대상자 및 징계사유의 조사 및 확정에 상당한 기간이 소요되어 징계시효 규정을 준수하기 어렵다 등의 부득이한 사정이 없는 한, 징계시효 규정을 위반하여 개최된 징계위원회에서 한 징계결의는 무효다.(2010두20362)

대상 상기 무효

### 判3-2-2

#### [교섭창구 단일화 절차 및 교섭대표노동조합 △]

#### 2. 교섭단위 분리

##### (1) 교섭단위를 분리할 필요가 있다고 인정되는 경우의 의미 및 주장·증명책임

노동조합법 제29조의2, 제29조의3 제1항, 제2항의 내용과 형식, 교섭창구 단일화를 원칙으로 하면서도 일정한 경우 교섭단위의 분리를 인정하고 있는 노동조합법의 입법 취지 등을 고려하면, 노동조합법 제29조의3 제2항에서 규정하고 있는 ‘교섭단위를 분리할 필요가 있다고 인정되는 경우’란 하나의 사업 또는 사업장에서 별도로 분리된 교섭단위에 의하여 단체교섭을 진행하는 것을 정당화할 만한 현격한 근로조건의 차이, 고용형태, 교섭 관행 등의 사정이 있고, 이로 인하여 교섭대표노동조합을 통하여 교섭창구를 단일화하는 것이 오히려 근로조건의 통일적 형성을 통해 효율적이고 안정적인 교섭체계를 구축하고자 하는 교섭창구 단일화 제도의 취지에도 부합하지 않는 결과를 발생시킬 수 있는 예외적인 경우를 의미한다.(2015두39361)

이처럼 교섭단위의 분리를 인정할 수 있는 예외적인 경우에 대해서는 분리를 주장하는 측이 그에 관한 구체적 사정을 주장·증명하여야 한다.(2022두53716)

통일 안정

#### 3. 공정대표의무

##### (2) 공정대표의무의 내용

##### ③ 사용자가 부담하는 공정대표의무의 내용

사용자의 공정대표의무의 내용이나 대상은 특별한 사정이 없는 이상 본래적 의무주체로서 교섭대표 노동조합이 단체교섭, 단체협약의 체결 및 그 이행 과정에서 부담하는 공정대표의무의 범위를 넘는 것이 될 수는 없다고 해석함이 타당하므로, 사용자가 부담하는 공정대표의무의 내용은 단체교섭을 하고 단체협약을 체결하며 체결된 단체협약을 이행하는 것과 관련하여, 어느 일방에도 치우치지 아니한 공정하고 중립적인 태도를 유지하는 소극적 의무라고

분이 타당하다.(2024두32447 심리불속행 기각)

사용자 소극적 의무

判3-3-8

### [단체협약의 해석 A]

#### 1. 단체협약의 해석의 원칙

##### (3) 단체협약의 해석에서 교섭·합의과정의 고려 여부

단체협약을 해석할 때, 해당 단체협약 규정의 제정경위, 변천 과정, 교섭 당시의 상황 및 합의과정도 고려할 필요가 있다. (95다20454)

과정 고려

判3-5-7

### [위법한 쟁의행위와 민형사책임 A-B]

#### 1. 위법한 쟁의행위에 대한 손해배상책임

##### (2) 불법행위 책임의 귀속주체

###### ① 노조

- 노동조합 및 노동관계조정법은 쟁의행위의 주체가 노동조합이고(제2조, 제37조), 노동조합은 쟁의행위에 대한 지도·관리·통제책임을 지며(제38조 제3항), 쟁의행위는 조합원 과반수의 찬성으로 결정하여야 한다(제41조 제1항)고 규정하고 있다. 이처럼 노동조합이라는 단체에 의하여 결정·주도되고 조합원의 행위가 노동조합에 의하여 집단적으로 결합하여 실행되는 쟁의행위의 성격에 비추어, 단체인 노동조합이 쟁의행위에 따른 책임의 원칙적인 귀속주체가 된다. (2017다46274)
- 노동조합의 간부들이 불법쟁의행위를 기획, 지시, 지도하는 등으로 주도한 경우에 이와 같은 간부들의 행위는 조합의 집행기관으로서의 행위라 할 것이므로 이러한 경우 민법 제35조 제1항의 유추적용에 의하여 노동조합은 그 불법쟁의행위로 인하여 사용자가 입은 손해를 배상할 책임이 있다 (93다32828, 32835)

주체 관통 찬성 / 단주 단결 원귀 / 민법 제35조 제1항의 유추적용

判4-2-2

## [불법파견과 직접고용의무 A]

### 6. 직접고용의무 불이행과 손해배상 청구

#### (1) 직접고용의무 불이행 기간 중 사용사업주에게 근로를 제공한 경우 : 파견사업주로부터 받은 임금의 공제여부

파견법에 따라 직접고용의무가 발생하였으나 사용사업주가 이를 이행하지 아니한 상태에서 파견근로자가 파견사업주와의 근로관계를 유지하면서 사용사업주에게 근로를 제공한 경우, 사용사업주가 직접고용의무 불이행을 이유로 파견근로자에게 지급해야 할 손해배상금을 산정할 때에는 손익상계로 파견근로자가 파견사업주로부터 지급받은 임금 등을 공제하여야 하고, 이때 직접고용의무 불이행이 원인이 되어 파견근로자가 얻은 이익은 파견사업주로부터 받은 임금 등의 전액이므로 그 전부를 공제하여야 하는 것이지, 파견근로자가 사용사업주에 대하여 일부 임금 항목에 한하여 손해배상을 구하였다고 하여 그와 동일하거나 동종인 파견사업주의 임금 항목만을 손익상계의 대상으로 삼을 것은 아니다.(2019다223303, 223310)

사용사업주에게 근로, 손익상계, 전부

#### (2) 직접고용의무 불이행 기간 중 사용사업주에 대한 근로제공이 이루어지지 않은 경우 : 임금상당의 손해배상을 청구하기 위한 증명사항

파견법에 따라 사용사업주에게 직접고용의무가 발생하였으나 사용사업주가 이를 이행하지 아니하였다면 사용사업주에 대하여 근로를 제공한 파견근로자는 사용사업주를 상대로 직접고용관계가 성립할 때까지의 임금 등 상당의 손해배상을 청구할 수 있고, 직접고용의무 발생 후 사용사업주에 대한 근로제공이 이루어지지 않은 경우에도 파견근로자는 근로의 미제공이 사용사업주의 직접고용의무 불이행으로 인한 것임을 증명하여 해당 기간 동안 계속 근로를 제공하였다면 받을 수 있었던 임금 등 상당의 손해배상을 청구할 수 있다.(2019다223303, 223310)

이때 파견근로자가 근로를 제공하지 않은 것이 사용사업주의 직접고용의무 불이행으로 인한 것인지는 근로제공이 이루어지지 않은 구체적인 사유와 경위, 그 사유에 관한 파견근로자와 사용사업주의 태도 등을 고려하여 판단하여야 한다.(2019다223303, 223310)

근로의 미제공 의무불이행, 사경 파사태

#### (3) 근로제공 중단이 사용사업주의 책임있는 사유인지에 대한 판단기준

파견법에 따른 직접고용의무가 발생하였음에도 사용사업주가 파견근로자를 현실적으로 고용하고 있지 않은 동안 파견근로자가 파견사업주의 해고, 파견사업주 변경 과정에서의 고용관계 미승계, 파견사업주의 정년 도과 등 파견사업주나 사용사업주에 의하여 사용사업주에게 근로를 제공할 수 없게 된 경우에는 특별한 사정이 없는 한 그 근로제공 중단은 사용사업주의 책임 있는 사유 등으로 인한 것으로 볼 수 있다.(2019다223303, 223310)

다만 사용사업주가 직접고용의무를 이행하였다라도 파견근로자가 근로를 제공하지 않았을 것이라고 평가할 수 있는 예외적인 경우에는 달리 볼 수 있다.(2019다223303, 223310)

파해 파견고미 파정 / 예외

## 7. 사용사업주의 정년 경과 시 직접고용의무의 소멸여부

파견법에 따라 사용사업주에게 파견근로자를 직접 고용할 의무가 발생하였다도 특별한 사정이 없는 한 사용사업주의 정년이 경과함으로써 위와 같은 직접고용의무는 소멸한다. 왜냐하면 개정 파견법 제6조의2 제1항의 입법 취지 및 목적에 비추어 볼 때 특별한 사정이 없는 한 사용사업주는 직접고용의무 규정에 따라 근로계약을 체결할 때 기간을 정하지 않은 근로계약을 체결하여야 함이 원칙인데, 이때 사용사업주의 단체협약 등에서 정한 정년이 개정 파견법에 따라 정년 전에 발생한 직접고용의무의 내용을 이루게 되기 때문이다.(2017다9732, 9749, 9756)

나아가 이러한 경우 정년 후 근무기간에 대하여 위와 같이 발생한 직접고용의무의 불이행을 전제로 한 손해배상책임도 인정될 수 없다.(2017다9732, 9749, 9756)

사주 정년경과 의무소멸

## 判4-2-3

[직접고용 시, 파견근로자와 동종·유사업무를 수행하는 근로자가 없는 경우의 근로조건 적용 ]

### 1. 자치적 근로조건 형성의 원칙

파견법에 따라 사용사업주에게 직접고용의무가 발생하였는데 사용사업주의 근로자 중 동종·유사업무 근로자가 없는 경우에는 기존 근로조건을 하회하지 않는 범위 안에서 사용사업주와 파견근로자가 자치적으로 근로조건을 형성하는 것이 원칙이다.(2019다223303, 223310)

자치 형성 원칙

### 2. 자치적으로 근로조건을 형성하지 못한 경우 근로조건 적용방법

- 그러나 사용사업주가 근로자파견관계를 부인하는 등으로 인하여 자치적으로 근로조건을 형성하지 못한 경우에는 법원은 개별적인 사안에서 근로의 내용과 가치, 사용사업주의 근로조건 체계(고용형태나 직군에 따른 임금체계등), 파견법의 입법 목적, 공평의 관념, 사용사업주가 직접 고용한 다른 파견근로자가 있다면 그 근로자에게 적용한 근로조건의 내용 등을 종합하여 사용사업주와 파견근로자가 합리적으로 정하였을 근로조건을 적용할 수 있다.(2019다223303)

- 다만 이와 같이 파견근로자에게 적용될 근로조건을 정하는 것은 본래 사용사업주와 파견근로자가 자치적으로 형성했어야 하는 근로조건을 법원이 정하는 것이므로 한쪽 당사자가 의도하지 아니하는 근로조건을 불합리하게 강요하는 것이 되지 않도록 신중을 기할 필요가 있다.(2019다



2233030)

법원 내가 사체 파견 공관 사직 조건, 합리적 / 강요신중

3. 파견근로자에게 적용할 적절한 근로조건을 찾지 못한 경우 근로조건 적용방법  
 그런데, 이러한 요소들을 고려하더라도 파견근로자에게 적용할 적절한 근로조건을 찾을 수 없다면 파견법 제6조의2 제3항 제2호(\* 사용사업주의 근로자 중 해당 파견근로자와 같은 종류의 업무 또는 유사한 업무를 수행하는 근로자가 없는 경우: 해당 파견근로자의 기존 근로조건 수준보다 낮아져서는 아니 될 것)에 따라 기존 근로조건을 적용할 수밖에 없다.(2019다223303, 223310)

기존 근로조건 적용

### 判4-3-3

### [업무상 질병 및 과로사 ⊕]

#### 1. 업무상 질병의 인과관계의 판단

##### (1) 인과관계의 인정기준 : 상당인과관계

산재보험법 제5조 제1호 소정의 업무상 재해라고 함은 근로자의 업무수행 중 그 업무에 기인하여 발생한 질병을 의미하는 것이므로 업무와 사망의 원인이 된 질병 사이에 인과관계가 있어야 하지만, 질병의 주된 발생 원인이 업무수행과 직접적인 관계가 없더라도 적어도 업무상의 과로나 스트레스가 질병의 주된 발생 원인에 겹쳐서 질병을 유발 또는 악화시켰다면 그 사이에 인과관계가 있다고 보아야 할 것이다.(2003두12912)

과로의 내용이 통상인이 감내하기 곤란한 정도이고 본인에게 그로 인하여 사망에 이를 위험이 있는 질병이나 체질적 요인이 있었던 것으로 밝혀진 경우에는 과로 이외에 달리 사망의 유인이 되었다고 볼 특별한 사정이 드러나지 아니하는 한 업무상 과로와 신체적 요인으로 사망한 것으로 추정함이 경험칙과 논리칙에 부합한다.(2009두164)

직관 질주원인 발악