



## 중국 계약법상 무효사유

37

- ◆ **중국 계약법 제52조** 다음의 하나의 경우 계약은 무효이다.
  - ◆ 1. 일방이 사기, 강박의 수단으로 계약을 체결하여 국가이익에 손해를 끼친 경우
  - ◆ 2. 악의로 통정하여 국가, 단체 또는 제3자의 이익에 손해를 끼친 경우
  - ◆ 3. 합법적 형식으로 불법적인 목적을 숨겼을 경우
  - ◆ 4. 사회 공공이익에 손해를 끼친 경우
  - ◆ 5. **법률, 행정법규의 강행규정을 위반한 경우**
  
- ◆ **强制性规定** : 우리 법상 '강행규정' + 중국은 법률 뿐만 아니라 행정법규에도 강행규정이 많음 유의! 당사자 사이에 체결한 계약이 행정법규 위반으로 그 효력을 인정받지 못하는 경우 있음.

## 중국 기술라이선스 계약 관련 법령

38

- 관련 법령 : 중국 정부의 “중화인민공화국 기술수출입 관리조례” + 중국 최고 인민법원이 제정한 사법해석 “기술계약 분쟁사건 심리 법률 적용 관련 약간 문제에 대한 해석” + “중외합자경영기업법 실시조례”
- 중국 정부 제정 “기술수출입 관리 조례”의 기술 라이선스 계약상 금지사항
  - 필수적이지 않은 부대조건을 부과하는 조항 (필수적이지 않은 기술, 원재료, 제품, 설비 또는 서비스 부과)
  - 특허 기간 만료 또는 무효선언 이후에도 기술사용료를 지급하는 조항
  - 제공된 기술을 개선하거나 이를 사용하는 것을 제한하는 조항
  - 유사 기술 또는 경쟁 기술을 다른 곳에서 획득하는 것을 제한하는 조항
  - 불합리하게 원재료, 부품, 제품 또는 설비의 구입처를 제한하는 조항
  - 불합리하게 생산 수량, 품종 또는 판매가격을 제한하는 조항
  - 불합리하게 도입된 기술을 이용해 생산한 제품의 수출을 제한하는 조항.

## 중국 계약법상 기술 라이선스 계약의 무효사유

39

- 중국 계약법 제329조 “위법하게 기술을 독점하고 기술의 진보를 방해하거나 타인의 기술성과를 침해하는 기술계약은 무효이다.”
- 중국최고인민법원의 사법해석상의 금지사항과 중국 정부에서 제정한 “기술수출입 관리 조례”의 금지사항은 각 중국 계약법 제329조의 무효사유에 해당한다고 해석할 소지 있음
- 중국 최고인민법원의 사법해석 “기술계약 분쟁사건 심리 법률 적용 관련 약간 문제에 대한 해석”상 금지사항
  - 당사자 일방의 계약 대상기술을 토대로 진행하는 새로운 연구개발을 제한하거나 그가 개량한 기술의 사용을 제한하거나 쌍방의 개량기술 교환조건이 대등하지 못한 경우,
  - 당사자 일방이 기타 원천에서 기술 제공 측의 기술과 유사한 기술이나 경쟁기술의 도입을 제한하는 것,
  - 당사자 일방이 시장 수요요구에 따라 합리적 방식으로 계약 대상 기술의 충분한 실시를 방해하는 것(기술 양수 측이 계약 대상 기술을 실시하여 생산하는 제품과 제공하는 서비스의 수량, 품종, 가격, 판매루트, 수출시장을 명백하게 불합리하게2 제한하는 것을 포함),
  - 기술양수 측에 기술 실시에 불가결이 아닌 부대조건을 요구하는 것,
  - 기술양수 측의 원자재, 부품, 제품, 설비 등의 구입루트와 원천을 제한하는 것,
  - 기술양수 측의 계약 대상 기술 지적재산권 유효성에 대한 이의 제출을 금지하거나 이의 제출에 조건을 부여하는 것

## 중국법상 계약사기죄

40

- **중국 형법(中华人民共和国刑法) 제224조 계약사기죄(合同诈骗罪) 규정**
- "다음과 같은 상황에서 불법영득의사로서 타인의 재물을 점유할 목적으로, 계약의 체결 및 이행 과정에서 타인의 재물을 편취하고, 그 액수가 비교적 큰 경우에는 3년 이하의 징역에 처하고, 벌금을 병과하거나 벌금만으로 처벌한다. 그 액수가 상당히 많거나 정황이 엄중한 경우에는 3년 이상 10년 이하의 징역과 벌금을 병과한다. 그 액수가 특별히 거대하거나 그 외 정황이 특별히 엄중한 경우에는 10년 이상의 유기징역 또는 무기징역에 처하고, 벌금 또는 재산몰수를 병과한다.
  - ◆ 허구의 단체 또는 타인의 명의를 도용하여 계약을 체결한 경우
  - ◆ 위조, 변조, 폐기된 유가증권 또는 그 외 허위의 재산권 증명을 담보로 제공한 경우
  - ◆ 실제 이행할 능력도 없이 먼저 소액의 계약을 이행하거나 계약을 부분적으로 이행하는 방법으로 상대방을 속여 계약을 계속 체결하고 이행하도록 한 경우
  - ◆ 상대방이 공급한 화물, 상품대금, 선불금, 담보재산을 받은 후 도주하여 행방을 감춘 경우
  - ◆ 그 외의 방법으로 상대방의 재물을 편취한 경우"

## 중국 계약법상 불안의 항변 조항

41

- **중국 계약법 제68조** "채무를 우선 이행해야 되는 당사자가 확실하게 상대방이 아래와 같은 행위 중 하나를 증명할 수 있을 경우 계약의 이행을 중단할 수 있다.
  - ◆ (1) 경영상황의 엄중한 악화
  - ◆ (2) 재산이전, 자금추출 등으로 채무를 피하는 경우
  - ◆ (3) 상업신용의 상실
  - ◆ (4) 채무이행능력의 상실 가능성이 있거나 상실한 기타 상황
  - ◆ 당사자가 확실한 증거가 없이 계약이행을 중단하면 그에 따른 계약위반 책임을 진다."
- 쌍무계약에서 계약상 의무의 이행 순서가 있을 때 선이행 채무자가 상대방이 채무이행능력을 상실하거나 상실할 가능성이 있다는 확실한 증거가 있다면, 선이행 순위에 있는 채무자도 자신의 채무이행을 거절할 수 있는 권리

## 중국 계약실무상 유의할 중국어 표현 몇 가지

42

- 중국어 협의 协议 [xiéyì] (協議) = 합의 (合意) Agreement 의미
  - 우리나라 법실무 협의 (consultation, negotiation, discussion) vs 합의 (agreement) 구별
  - '협의'는 '상대방의 의견을 구한다'는 의미, '합의'는 '상대방의 동의를 구한다'는 의미
  - 중국어 "협의"는 합의 의미한다는 점 유의!
- 중국어 해제 解除 = 해제 + 해지 의미
  - 우리나라 법실무에서 '해제'는 계약을 처음부터 없었던 것(무효)으로 보는 것이고, '해지'는 해지한 시점부터 없는 것으로 보는 것, '종료'는 계약상의 기간 등 조건에 따라 정상적으로 끝난 것까지 포함함.
- 중국어 표현 解除合同(지에 추 호어통) : 계약을 해제하라고 번역함. 그 의미는 계약해제 또는 계약해지 중 어느 하나에 해당함. 해지를 배제하지 않는다는 점 유의!
- 终止合同라는 표현은 계약종료, termination of contract + 원칙적으로 계약기간 만료를 포함한 계약종료 의미.
- 见证人 [jiànzhèngrén] vs 保证人 [bǎozhèngrén] 엄격 구별해야 함. 见证人은 어떤 사실관계를 입증하는 증인 vs 保证人은 채무의 이행을 담보하는 보증인

## KOTRA 북경지부 발표자료

43

### 【참고】대중국 무역거래 10대 원칙

- ① 첫 거래이면서 대규모 수출이라면 신용장 거래를 고수하라
- ② 거래전에 상대방에 대한 신용조사를 실시하라
- ③ 비신용장 방식은 수출보험에 가입한 후에 진행하라
- ④ 선불지급은 아무리 작은 금액이라도 최소화하라
- ⑤ 서류만 믿지 말고 현장(공장)을 확인하라
- ⑥ 인터넷을 통한 저가공세는 의심하고 접근하라
- ⑦ 입금구좌 변경은 전화나 정식 서류로 확인하라
- ⑧ 첫 번째 거래는 물론 금액이 늘어난 2~3번째 거래에도 유의하라
- ⑨ 수입시 중국에서 선적전 검사를 실시하라
- ⑩ 개인 휴대전화와 메일이 아닌 회사 대표전화를 통해 마케팅 담당자 실존여부를 확인하라

중국법무, 국제계약, 계약분쟁, 지재권분쟁, 손해배상, Claim, License, R&D 제휴계약

T. 02-591-0657 E. [kkh@kasanlaw.com](mailto:kkh@kasanlaw.com) H. [www.kasanlaw.com](http://www.kasanlaw.com)