



# 상담사례를 통해 알아보는 창업 법률

2022. 12.13.  
KAIST / 창업지원센터  
교원창업 워크숍  
변호사 최호숙



# Q1 주식 지분율

## 어떻게 배분할 것인가?

---

영향을 미치는 요인:

지분율과 의결권(주주평등의 원칙)

주식양도약정(주주간 약정)

스톡옵션 부여(주식매수청구권의 영향)

종류주식(배당우선주 등)의 발행 등



# 지분율과 의결권(주주평등의 원칙, 보통주 1주당 1의결권)

## 주식 지분율의 의결권에 대한 통제력

- 3% 이상 - 이사 및 감사의 위법행위 감시 및 통제 가능
- 25% 이상 - 단독 출석 시 보통결의사항 결의 가능
- 34% 이상 - 단독 출석 시 특별결의사항 결의 가능
- 51% 이상 - 보통결의사항 결의 가능
- 67% 이상 - 특별결의사항 결의 가능
- 100% - 1인 주식회사로서 모든 결의 신속 의결 가능

## 주주총회 특별결의 사항

### 보통결의:

출석한 주주 의결권의 과반수와  
발행주식 총수의 1/4 이상

### 특별결의:

출석한 주주 의결권의 2/3와  
발행주식 총수의 1/3 이상

비교: 이사회 결의  
이사 과반수 출석과  
출석이사 과반수 찬성

- 정관변경
- 이사 및 감사의 해임
- 스톡옵션(주식매수선택권) 부여
- 영업의 전부 또는 중요한 일부의 양도
- 영업 전부의 임대 또는 경영 위임
- 회사의 영업에 중대한 영향을 미치는 다른 회사와의 영업 전부 또는 일부의 양수
- 자본금의 감소, 합병 및 분할, 사후설립, 임의 해산
- 주주 외의 자에 대한 전환사채 및 신주인수권부 사채의 발행
- 주식의 포괄적 교환, 주식의 포괄적 이전, 주식분할, 주식의 할인발행
- 기타 상법 및 정관에서 정한 사항

# 주식 지분율의 조정

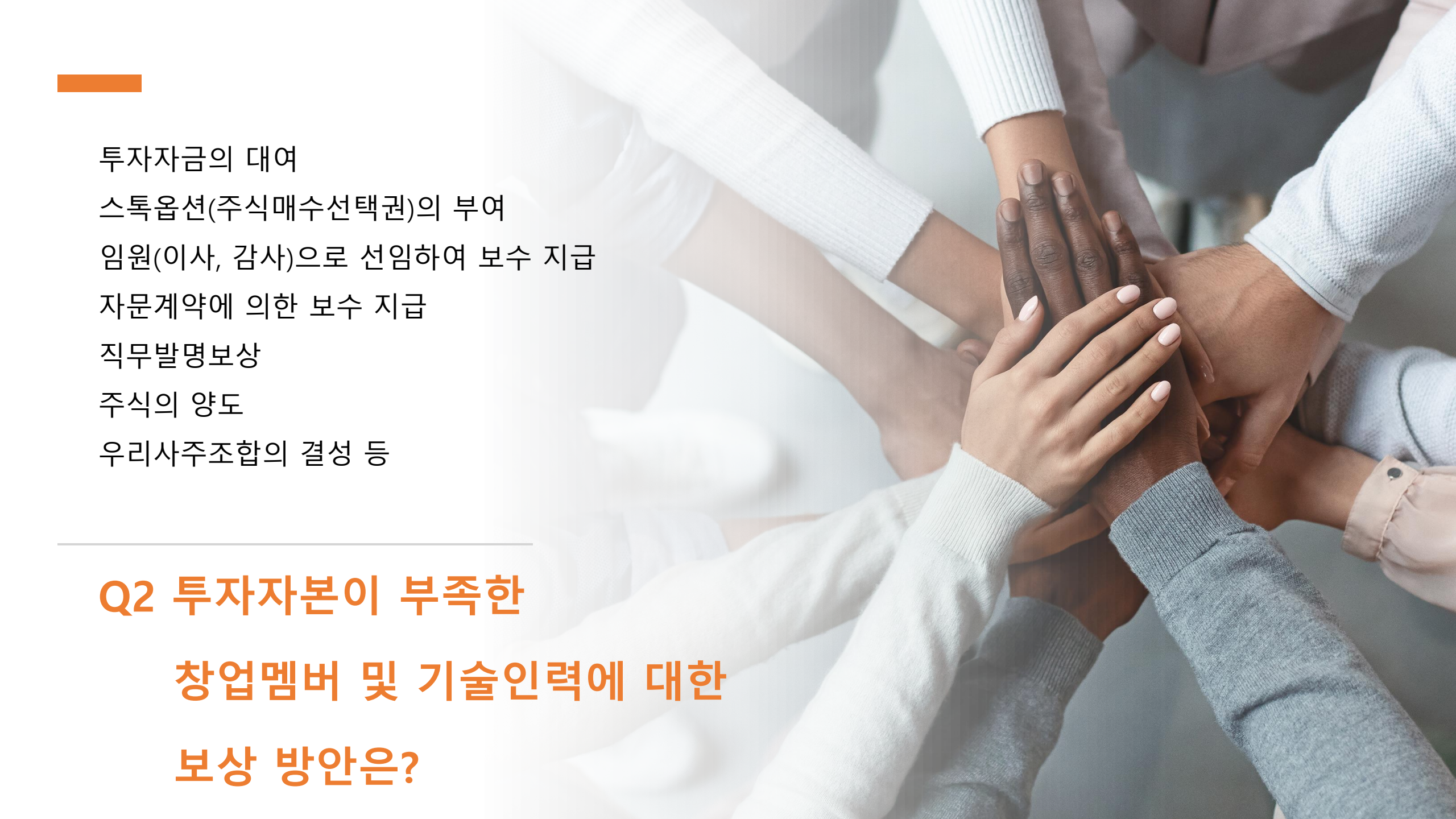
신주의 발행, 제3자 주식배정으로 인한 주식 지분율 변동을 항상 고려할 것

스톡옵션(주식매수청구권) 행사 및 행사가액 조정으로 인한 지분율의 변동 고려할 것

주식의 양도, 양도금지, 우선매수청구권 등에 관한 주주간 약정의 체결로 조정하는 방안 고려할 것

종류주식(무의결권 배당우선주 등)의 발행 등을 활용

지분율 조정이 어려운 경우 경영참여의 제한 또는 의결권 행사에 관한 주주간 약정을 활용



투자자금의 대여  
스톡옵션(주식매수선택권)의 부여  
임원(이사, 감사)으로 선임하여 보수 지급  
자문계약에 의한 보수 지급  
직무발명보상  
주식의 양도  
우리사주조합의 결성 등

---

**Q2 투자자본이 부족한**

**창업멤버 및 기술인력에 대한**

**보상 방안은?**

## 주식회사 이사로 선임되거나 이사를 선임할 경우 주의할 점

상법상 이사는 상근 등기이사를 말하며

회사에의 충실의무, 선량한 관리자의 의무, 비밀유지의무가 있음

회사와의 사이에 근로기준법상 근로관계가 아닌 민법상 위임관계에 있으므로

연봉근로계약서가 아닌 '위임계약서' 또는 '사무의 위임 및 보수에 관한 계약서'를 체결할 것

언제든지 사임의 의사를 표시하여 회사와의 위임계약을 해지할 수 있으나

상대방이 불리한 시기에 계약을 해지한 때에는 손해배상의 책임이 있음

위임계약종료시의 긴급처리의무가 있으므로, 기존 이사의 사임으로 정관이 정한 이사의 수에 결원이 생긴 경우 새로운 이사의 선임시까지 기존이사의 의무가 유지됨에 주의할 것

## 감사를 선임할 때 주의할 점

감사는 이사의 업무를 감시하는 역할을 하고 수시로 회사의 영업 및 재산에 대한 조사를 할 권한을 가지며 이에 따른 보수를 청구할 권리도 가지므로 감사를 선임할 때는 신중하여야 함

감사의 해임은 주주총회의 특별결의 사항이고 감사는 3년의 임기가 보장되며 임기내에 정당하지 않은 사유로 해임될 경우 회사에 대하여 손해배상의 청구를 할 권리를 가지므로 주의하여야 함

## 병역법상 전문연구요원을 이사로 선임할 때 주의할 점

상법상 이사의 충실의무와 병역법상 전문연구요원의 성실의무가 충돌하지 않도록 주의

전문연구요원 근무 중 다른 회사의 이사직을 수행하는 경우 병역법위반으로 편입취소대상이 됨에 주의



### 프로큐어(procure, 경영간섭) 조항의 효력

이사는 회사에 대하여 선관주의의무 부담하므로 특정주주의 뜻에 따라 행위 할 의무는 없음  
투자금회수조항(확정수익보장, 공동매도요구권 등)은 현저히 불공정하지 않은 이상 유효하다고 판단될 가능성 높음  
약정 위반시 계약당사자간 손해배상청구만 가능

### 의결권을 구속하는 약정의 효력

계약당사자 사이의 의결권 행사 계약의 유효성은 인정됨  
장래이행의 소, 만족적 가처분신청으로 이행강제 가능하나 실현가능성은 낮음  
분쟁 시 처분금지가처분 인용이 어렵고 위약벌도 법원 재량으로 감액 가능

### 주식의 양도를 제한하는 약정의 효력

투자금회수의 가능성을 전면 부정할 경우 무효  
계약당사자 사이에서만 유효  
회사는 정당한 사유없이 양수인의 명의개서 신청 거절 불가  
분쟁 시 처분금지가처분 인용이 어렵고 위약벌도 법원 재량으로 감액 가능

주주간 약정서의  
법적 구속력

Q3

스톡옵션(주식매수선택권)은  
어떤 절차에 의해 부여하는가?

---



# 주식매수선택권

부여시점: 주식을 매수할 수 있는 권리만 부여

행사시점: 주식을 인수할 권리를 행사하여 주주의 지위 획득

상법 제340조의 2 이하 규정 및 벤처기업법 제16조의3 특례규정

# 비상장기업 스톡옵션(주식매수선택권) 부여 요건

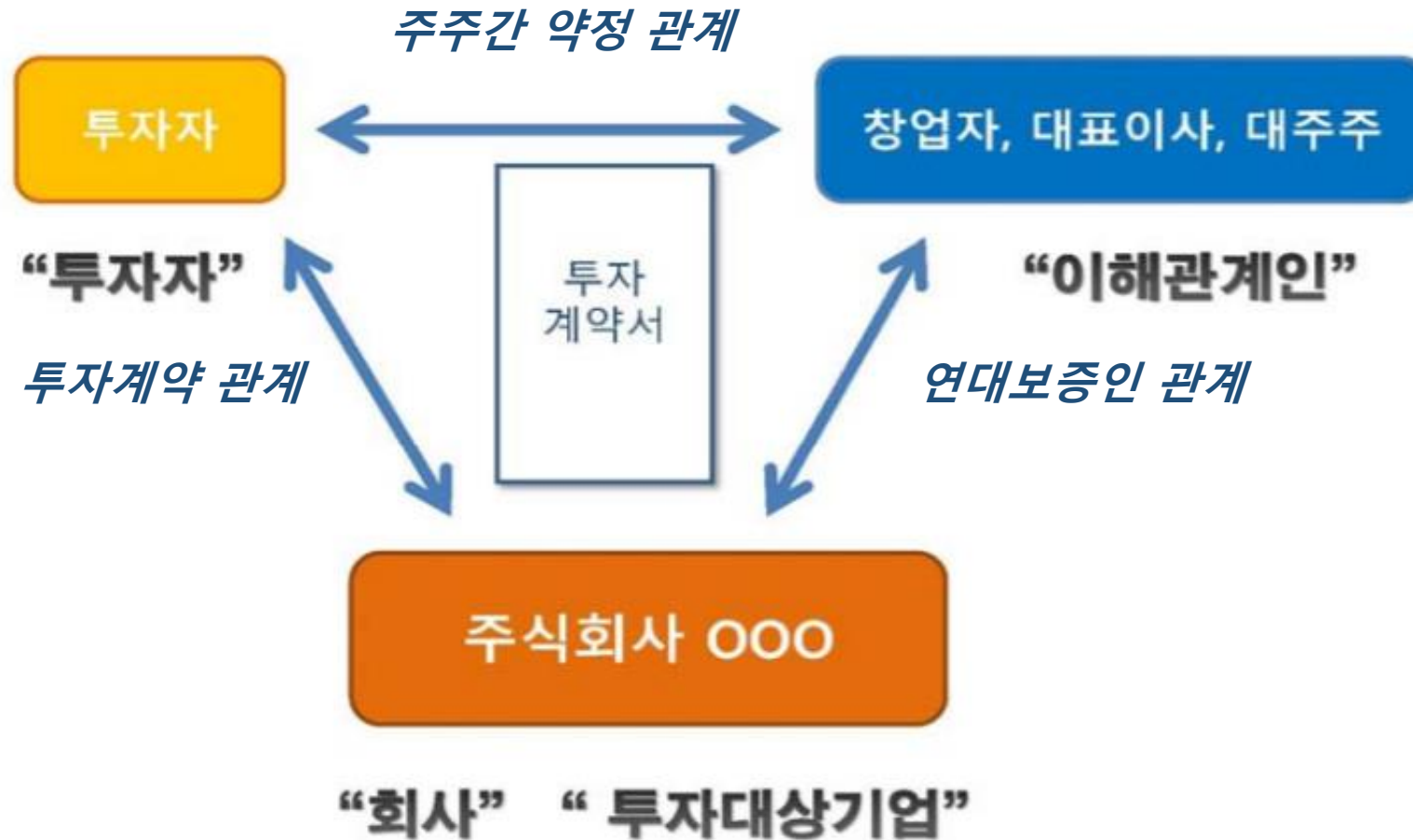
- 정관에 기재되어 있어야 부여 가능 (주주총회 특별결의 사항)
- 주식매수선택권 부여 계약서 작성 필수
- 신주발행, 회사의 자기주식양도, 현금정산 중 선택 부여
- 회사의 기술, 경영에 기여하였거나 기여할 수 있는 자가 대상  
(10% 이상 지분 보유 주주 및 특수관계인 제외)
- 원칙적으로 임원, 직원에게 부여  
(벤처인증기업의 경우 외부전문가에게 부여도 가능)
- 회사발행주식총수의 10% 이내에서 부여  
(벤처인증기업의 경우 50% 이내)
- 주주총회 결의일로부터 2년 이상 재임 또는 재직해야 행사 가능
- 행사금액은 원칙적으로 실질금액과 권면액 중 큰 금액이어야 함
- 벤처인증기업의 경우 중소벤처기업부장관에게 신고할 의무가 있음
- 양도불가, 상속가능

A close-up photograph of two people shaking hands. The person on the left is wearing a dark blue suit jacket, and the person on the right is wearing a white dress shirt. The background is blurred, showing an office environment with a desk and a chair. A small orange horizontal bar is located above the text box on the left side of the image.

Q4

벤처투자계약의 내용 중  
불리한 조항은?

# 국내 벤처투자계약의 일반적인 형태



【투자자의 주주의 지위와 채권자의 지위의 변형】(표2)

구분	(주식연계형)사채	주식(상환전환우선주)
지위(권리)	채권자	주주
이자	○	(상환이익으로 상환의무)○
원금상환	○	
회사 경영참여 (의결권)	(의결권은 보유하지 못하나 투자계약에 의한 경영관여 조항) ○	○
주식전환가능성 (리픽싱; Refixing)	○	○

한국벤처투자(주) 작성 '벤처기업을 위한 벤처캐피탈 투자계약서 해설서' 중 발췌

벤처투자자는 주주로서의 지위, 채권자로서의 지위를 동시에 갖기를 원하며 이를 통해 원금의 회수, 경영활동에의 적극적 간섭, 손실에 대한 담보 확보, 배당이익의 극대화 등을 위한 모든 방법을 강구한다

## 벤처투자계약서 내용 중 기업에 상대적으로 불리한 조항

**신주발행 조항** - 주식 지분율에 미치는 영향, 후속 투자의 장애 여부 반드시 확인

**계약해제 조항** - 투자금 납입 전 해제 가능 조건 확인

**상환권 조항** - 약정이자, 지연이자의 적정성 확인

**진술과 보장 조항** - 보장 불가능한 진술이 포함되지 않도록 주의

**경영활동에 대한 동의권 조항** - 회사 경영의 자율성을 제한하는 내용이므로 반드시 확인

**투자자의 우선매수권, 동반매도권, 동반매도요구권 조항** - 경영안정성을 해치는 대표적 조항

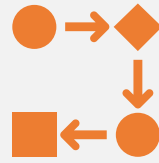
**위약벌 및 손해배상 조항** - 회사에 불리한 조항이므로 최대한 조정 노력

**이해관계인의 의무에 관한 조항** - 연대보증, 위약벌, 전직금지, 주식양도금지 등 내용 배제 노력



## 금지되는 벤처투자행위

(벤처투자조합 표준규약 제30조 제5항)



투자계약을 체결·이행함에 있어서 '매출 및 영업이익 등 경영 성과와 관련된 지표'를 이유로 투자계약서에서 **합의된 기간 전에 투자금을 조기 회수하는 행위**(제1호)



투자계약서에서 합의된 투자금 조기회수 가능 사유로 인해 투자계약 만기 전에 투자금을 회수하는 경우 통보 후 **최소 2개월 이상 투자업체에게 상환을 준비할 수 있는 기간을 부여하지 않는 행위**(제2호)



국내 주식시장 **상장 실패를 이유로 최초 계약시 정한 주식 가격을 30% 이상 조정하는 행위**(제3호) 등

## 투자계약의 지속적인 사후 관리 필요 !

계약서 파일 관리 및 담당자 지정

계약상대방의 등기변동사항, 재무제표, 업무담당자 변경 등 확인

계약서에 명시된 기간의 도래 및 도과 여부 수시 확인

보증조항 및 계약해지 요건의 수시 검토

계약서 변경 사유의 발생가능성이 있다면 미리 수정 요청

후속 투자 유치 전에 법률전문가를 통해 기존 계약서의 장애 조항 검토

Q5

기타 상담 사례

---

**Q 교원창업시 가출원 중인 기술도 기술실시계약의 대상이 되는 지?**

: 기술이전촉진법상 이전 및 사업화가 가능한 기술적, 과학적 또는 산업적 노하우도 대상이 됨

**Q 개인기업을 법인기업으로 전환할 때 새롭게 창업기업 혜택을 획득하는 방법은?**

: 중소기업창업지원법 시행령 제2조 제1항의 내용을 참고하여 법인기업으로 전환하여야 유리함

**Q 회사 운영 중 고객으로부터 확보한 정보를 회사의 영업을 위하여 사용할 수 있는지?**

: 개인정보보호위원회가 발간한 '가명정보처리가이드라인'에 따라 가명 정보화하여 사용하는 것은 가능

**Q 위탁용역계약을 체결하며 별도의 비밀유지약정서를 작성할 때 특히 주의할 점은?**

: 비밀을 주로 제공하는 자 또는 제공받는 자의 지위에 있는 지 여부에 따라 비밀유지의무의 범위를 달리 정하여야 하며, 용역과정에서 발생하는 중간 산출물에 대한 소유권 및 저작권의 귀속, 이용허락에 관한 내용도 반드시 포함시키는 것이 필요함



## 창업 법률 관련 도우미 사이트

---

국가법령정보센터([www.law.go.kr](http://www.law.go.kr)) : 각종 법령 및 판례의 검색

찾기 쉬운 생활법령정보([www.easylaw.go.kr](http://www.easylaw.go.kr)): 법령의 적용 및 해석에 관한  
각종 질의 및 응답

중소벤처기업부 비즈니스지원단([www.smes.go.kr/bizlink](http://www.smes.go.kr/bizlink)): 무료 법률상담 및  
창업상담

특허청 영업비밀보호센터([www.tradesecret.or.kr](http://www.tradesecret.or.kr)): 영업비밀보호 관련 상담,  
교육 및 서식자료 제공

개인정보보호포털([www.privacy.go.kr](http://www.privacy.go.kr)): 개인정보보호가이드라인 등  
각종 자료 제공 및 상담

귀사의 지속 가능한 성장을 기원합니다!

