

2013년도 제50회 변리사 제2차 국가자격시험 문제지

교시	시험과목	시험시간	수험번호	성명
1교시	민사소송법	120분		

【 A-1 】 (30점)

마을 주변에 있는 공단에서 배출되는 폐수로 인해 고통을 받고 있던 마을 주민 100명은 피해를 견디다 못해 공동원고가 되어 공단 내에 입주한 X 회사를 상대로 불법행위를 원인으로 한 손해배상청구의 소를 제기하였다. 소송 계속 중 원고 100명 가운데 주민 40명은 주민 甲을 선정당사자로 선정하였고, 주민 59명은 주민 乙, 주민 丙 두 사람을 복수의 선정당사자로 선정하였다. 그러나 주민 丁은 선정당사자를 선정하지 않고 직접 소송을 수행하였다. (甲, 乙, 丙, 丁은 원고들 100명에 포함되어 있으며, 다음 각 설문은 독립적임)

- (1) 변론기일에 선정당사자 甲, 乙 및 당사자 丁은 출석하였으나 선정당사자 丙은 불출석하였다. 丙의 불출석이 다른 공동소송인들에게 미치는 효과는 무엇인지 논하시오. (20점)

- (2) 주민 甲을 선정당사자로 선정한 주민 40명 중 한 사람인 A는 선정을 취소하지 않은 상태에서 자신이 직접 X 회사를 상대로 불법행위를 원인으로 한 손해배상 청구의 소를 별도로 제기하였다. 이 별소가 적법한지 여부에 대하여 설명하시오. (10점)

【 A-2 】 (20점)

甲은 乙을 상대로 3천만 원의 손해배상채무 부존재확인의 소를 제기하였고 제1심에서 전부 승소하였다. 패소한 乙은 전부 불복하는 취지의 항소를 제기하였고 동 항소사건은 지방법원본원합의부(항소부)에서 심리되고 있었다. 乙은 항소심 계속 중 자신에게 발생한 손해가 1억 5천만 원에 이른다면서 그 지급을 구하는 이행의 소를 반소로 제기하였다.(반소는 적법한 것으로 본다) 한편, 乙은 지방법원 합의부의 관할에 속하는 반소가 제기되었음을 이유로 이 사건 항소심은 고등법원에서 심리되어야 한다면서 이 사건을 고등법원으로 이송해 달라고 주장하였다. 항소심 법원은 乙의 이송신청을 받아들여 민사소송법 제34조, 제35조를 근거로 동 항소사건을 고등법원으로 이송하는 결정을 하였다. (다음 각 설문은 독립적임)

(1) 항소심 법원의 이송결정이 적법한지 여부에 대하여 설명하시오. (12점)

(2) 항소심 법원의 이송결정에 대하여 甲은 불복 가능한지, 아울러 불복이 가능하다면 그 절차는 무엇인지 설명하시오. (8점)

【 B-1 】 (30점)

A 부동산에 관하여 甲 명의로 소유권보존등기가 경료된 다음 乙 명의로 매매를 원인으로 하여 소유권이전등기가 경료되었다. 甲은 위 매매에 관한 매매계약서와 영수증이 위조된 것이라고 주장하면서 각 서면이 진정하지 아니하다는 확인의 소를 제기하였다. 이 소의 사실심 심리 중 甲은 乙이 임의로 소유권이전등기를 경료하였다고 주장하면서 乙을 상대로 소유권이전등기말소등기청구의 소를 별도로 제기하였다.

(1) 甲이 제기한 위 확인의 소는 적법한지 여부에 대하여 설명하시오. (15점)

(2) 乙은 위 말소등기청구의 소의 변론에서 A 부동산의 매매에 관하여 甲으로부터 대리권을 수여받았다고 주장하는 丙과 매매계약을 체결하고 소유권이전등기를 마쳤다고 진술하였다. 법원은 심리결과 丙의 위 대리권존부에 대하여 심증을 형성하지 못하였다. 이 경우 법원은 말소등기청구의 소에 대하여 어떤 판결을 하여야 하는지를 설명하시오. (15점)

【 B-2 】 (20점)

甲 회사(대표이사 X)는 乙을 상대로 乙로부터 B 부동산을 매수하였음을 이유로 이에 대한 소유권이전등기청구의 소를 2011. 5. 6.에 제기하였다. (다음 각 설문은 독립적임)

- (1) 乙은 소송계속 중 2011. 8. 8. 사망하였으며 乙의 상속인으로는 丙이 있다. 丙은 乙의 사망 후 위 소송계속사실을 알지 못하여 소송수계신청을 하지 못하였다. 법원도 乙의 사망을 알지 못한 채 2011. 12. 9. 변론을 종결한 후 甲 회사의 청구를 인용하는 판결을 하였다. 이 판결이 적법·유효한지 여부에 대하여 설명하시오. (10점)
- (2) 甲 회사의 전직 대표이사 丁은 소송계속 중 위 매매의 실제 매수인은 丁 개인이며 甲 회사가 아니라고 주장하면서 원고 甲 회사를 상대로는 B 부동산에 대한 소유권이전등기청구권 부존재확인청구를, 피고 乙을 상대로는 B 부동산에 대한 소유권이전등기절차의 이행을 구하는 독립당사자참가신청을 하였다. 丁의 독립당사자참가가 적법한지 여부에 대하여 설명하시오. (10점)