


# 2016년도 제53회 변리사 2차 국가자격시험 문제지

교시	시험과목	시험시간	수험번호	성명	향후일정 안내
1교시	민사소송법	120분			

## 【 문제-1 】 (30점)

甲이 乙을 상대로 자신의 대여금채권(A채권)을 행사하는 청구와 제3채무자 丙을 상대로 위 A채권을 피보전채권으로 하여 乙의 丙에 대한 매매대금채권(B채권)을 대위행사하는 청구를 병합하는 소를 제기하면서, 乙과 丙이 부진정 연대채무관계에 있음을 전제로 乙, 丙에 대하여 연대하여(각자) 지급할 것을 구하였다. 그런데 법원은 乙과 丙이 부진정 연대채무관계에 있지 않다는 이유로 “乙은 A채권에 관하여, 丙은 B채권에 관하여 甲에게 각 지급하라”고 판결하였다. (다음 각 설문은 독립적임)

- (1) 법원이 위와 같이 개별적인 지급책임을 인정한 것은 적법한지 설명하십시오. (10점)
- (2) 소장 접수 후 그 소장부분 송달 전에 乙이 사망하였고, 乙의 단독상속인 丁이 그 소장부분을 송달받고서도 응소하지 않음으로써 청구인용 판결이 선고되었는데, 丁이 그 판결정본을 송달받고서 2주 내에 소송수계신청과 동시에 항소를 제기하였다면 위 소송수계신청 및 항소는 적법한지 설명하십시오. (10점)
- (3) 甲이 위 소송에서 丙을 상대로 “丙은 甲에게 1억 원을 지급하라”고 청구하여 전부승소 판결을 선고받아 그 판결이 확정되었다면, 乙은 그 판결을 집행권원으로 하여 丙의 재산에 대하여 강제집행을 할 수 있는지 설명하십시오. (10점)

민사소송법 3-1 [1교시]

【 문제-2 】 (20점)

甲은 우연히 알게 된 국립대학교 교수 乙의 차에 동승하게 되었다. 그런데 乙의 과실로 교통사고를 당하여 큰 부상을 입게 되었다. 甲은 乙을 상대로 불법행위에 기한 손해배상청구의 소를 제기하고자 한다. 乙은 주된 직업이 교수인데 甲은 乙의 주소를 알지 못하여 예전에 乙로부터 받은 명함에서 乙이 사외이사로 되어있는 회사의 본점 소재지를 발견하고서 그곳을 피고의 주소지로 기재하여 소를 제기하였고, 그 회사의 경비원 A는 乙이 상근하지 않음에도 불구하고 소장 부분 및 변론기일통지서를 송달받았다. 그 결과 법원은 답변서 부제출을 이유로 乙이 청구원인사실에 대해 자백한 것으로 보고 청구인용 판결을 선고하였다. (다음 각 설문은 독립적임)

- (1) 위 각 송달 및 판결은 유효한지 설명하시오. (10점)
- (2) 위 판결정본이 위와 동일한 방법으로 송달되어 2주가 경과되었다면 乙이 위 판결에 대하여 항소를 제기하여 위 청구원인사실에 대한 자백의 효력을 다룰 수 있는지 설명하시오. (10점)

【 문제-3 】 (30점)

甲과 乙은 동업을하기로 계약을 맺은 후, 동업자금의 조달을 위하여 丙에게 “동업을 위한 자금이 필요하다.”고 말하고서 丙으로부터 1억 원을 차용하였다. [아래 (1), (2) 설문 상호간, 가., 나. 설문 상호간은 각 독립적임]

- (1) 丙이 甲을 단독피고로 하여 위 대여금 전액의 반환을 구하는 소를 제기하여 제1심에서 전부승소 판결을 선고받았는데, 甲이 항소를 제기하여 그 변론기일에 “乙과의 동업자금으로 차용한 것이므로 甲에게만 청구한 것은 부적법하다.”는 주장을 하였다.

가. 甲의 위 주장사실과 관련된 소의 부적법 사유가 항소심에서 치유될 수 있는 방법이 무엇인지 설명하시오. (10점)

나. 丙이 항소심 도중 위 소를 취하하고 나서 甲, 乙을 공동피고로 위 대여금 1억 원의 반환을 구하는 새로운 소를 제기하였다. 이에 甲이 “소를 취하하고서 같은 소를 다시 제기하는 것은 부적법하다.”고 주장하였다면 법원은 이 주장에 관하여 어떻게 판단하여야 할 것인지 설명하시오. (10점)

(2) 丙이 甲에게 위 차용금 전액의 변제를 요구하자 甲은 丙을 상대로 차용금반환 채무의 시효소멸을 이유로 채무부존재확인을 구하는 소를 제기하였는데, 제1심에서 丙이 甲, 乙을 공동 반소피고로 삼아 위 1억 원의 대여금 반환을 구하는 반소를 제기하면서 “이행청구의 반소가 제기되면 본소는 확인의 이익이 없다.”고 주장하였고, 이에 대하여 乙은 “원고 아닌 자를 상대로 한 반소는 부적법하다.”고 주장하였다. 법원은 丙과 乙의 위 각 주장에 대하여 어떻게 판단할 것인지 설명하시오. (10점)

【 문제-4 】 (20점)

원고는 B청구가 일부청구임을 명시하지 아니한 채 A, B 청구를 병합한 소를 제기하였는데, 제1심 법원은 A청구를 전부 기각, B청구를 전부 인용하는 하나의 판결을 선고하였다. [아래 (1), (2) 설문 상호간, 가., 나. 설문 상호간은 각 독립적임]

(1) 피고는 항소를 제기하지 아니하였는데, 원고가 B청구의 청구취지를 확장하는 신청과 함께 항소를 제기하였다면 그 항소는 적법한지 설명하시오. (6점)

(2) 위 판결에 대하여 피고만이 항소를 제기하였다.

가. 원고는 항소심에서 B청구의 청구취지를 확장할 수 있는지 설명하시오. (6점)

나. 원고가 소제기 당시 A청구를 주위적으로, B청구를 예비적으로 심판하여 달라고 심판의 순서를 붙여서 청구하였는데, 항소심 법원이 심리한 결과 A청구가 이유 있고 B청구는 이유 없다고 판단된다면 어떻게 판결하여야 할 것인지 설명하시오. (8점)