

이창한 / 5월 / 기초 GS / 6회								응시인원
수강번호	문제 1	문제 2	문제 3	문제 4	문항 총점	석차	상위%	
540162	21.5	13.5	0	0	35	1	0.59%	170
541294	22	12.5	0	0	34.5	2	1.18%	
542763	22	12.5	0	0	34.5	2	1.18%	
541928	21.5	13	0	0	34.5	2	1.18%	
540149	21	13	0	0	34	5	2.94%	
541266	21.5	12.5	0	0	34	5	2.94%	
541395	21.5	12.5	0	0	34	5	2.94%	
535461	20	14	0	0	34	5	2.94%	
542543	21.5	12.5	0	0	34	5	2.94%	
540167	21	12.5	0	0	33.5	10	5.88%	
540208	22	11.5	0	0	33.5	10	5.88%	
541270	22	11.5	0	0	33.5	10	5.88%	
541278	21	12.5	0	0	33.5	10	5.88%	
541283	21.5	12	0	0	33.5	10	5.88%	
541416	21.5	12	0	0	33.5	10	5.88%	
540287	21	12	0	0	33	16	9.41%	
540291	20.5	12.5	0	0	33	16	9.41%	
541281	19.5	13.5	0	0	33	16	9.41%	
541820	21	12	0	0	33	16	9.41%	
542422	21	12	0	0	33	16	9.41%	
535310	22	10.5	0	0	32.5	21	12.35%	
535412	19.5	13	0	0	32.5	21	12.35%	
540289	21	11.5	0	0	32.5	21	12.35%	
541272	20.5	12	0	0	32.5	21	12.35%	
541376	19.5	13	0	0	32.5	21	12.35%	
541377	21.5	11	0	0	32.5	21	12.35%	
541767	21.5	11	0	0	32.5	21	12.35%	
535211	20	12	0	0	32	28	16.47%	
535239	21.5	10.5	0	0	32	28	16.47%	
540136	20.5	11.5	0	0	32	28	16.47%	
540146	19.5	12.5	0	0	32	28	16.47%	
541279	20	12	0	0	32	28	16.47%	
541282	21.5	10.5	0	0	32	28	16.47%	
541365	19.5	12.5	0	0	32	28	16.47%	
541904	20.5	11.5	0	0	32	28	16.47%	
542890	21	11	0	0	32	28	16.47%	
540150	19.5	12	0	0	31.5	37	21.76%	
540163	21	10.5	0	0	31.5	37	21.76%	
540217	21	10.5	0	0	31.5	37	21.76%	
540325	22	9.5	0	0	31.5	37	21.76%	
541271	20.5	11	0	0	31.5	37	21.76%	
541301	21.5	10	0	0	31.5	37	21.76%	
541370	20	11.5	0	0	31.5	37	21.76%	
541722	22	9.5	0	0	31.5	37	21.76%	
541800	17.5	14	0	0	31.5	37	21.76%	
535192	18	13	0	0	31	46	27.06%	
535258	22	9	0	0	31	46	27.06%	
540133	22	9	0	0	31	46	27.06%	
540156	19.5	11.5	0	0	31	46	27.06%	
541269	19.5	11.5	0	0	31	46	27.06%	
541745	19.5	11.5	0	0	31	46	27.06%	
543099	19	12	0	0	31	46	27.06%	
542402	21.5	9.5	0	0	31	46	27.06%	
542679	19.5	11.5	0	0	31	46	27.06%	

542837	20	11	0	0	31	46	27.06%
535321	20.5	10	0	0	30.5	56	32.94%
540164	19	11.5	0	0	30.5	56	32.94%
541276	19	11.5	0	0	30.5	56	32.94%
541288	21.5	9	0	0	30.5	56	32.94%
541290	19.5	11	0	0	30.5	56	32.94%
541299	20	10.5	0	0	30.5	56	32.94%
541403	21.5	9	0	0	30.5	56	32.94%
541650	22	8.5	0	0	30.5	56	32.94%
542211	20	10.5	0	0	30.5	56	32.94%
535244	22	8	0	0	30	65	38.24%
535316	21.5	8.5	0	0	30	65	38.24%
540147	21.5	8.5	0	0	30	65	38.24%
540193	22	8	0	0	30	65	38.24%
540201	21.5	8.5	0	0	30	65	38.24%
541261	21.5	8.5	0	0	30	65	38.24%
541268	21.5	8.5	0	0	30	65	38.24%
541378	20	10	0	0	30	65	38.24%
541381	18	12	0	0	30	65	38.24%
541718	22	8	0	0	30	65	38.24%
541785	20.5	9.5	0	0	30	65	38.24%
542138	22	8	0	0	30	65	38.24%
542701	18.5	11.5	0	0	30	65	38.24%
541753	20	10	0	0	30	65	38.24%
542287	18.5	11.5	0	0	30	65	38.24%
542764	22	8	0	0	30	65	38.24%
535161	21.5	8	0	0	29.5	81	47.65%
540135	18	11.5	0	0	29.5	81	47.65%
540141	18	11.5	0	0	29.5	81	47.65%
541913	18.5	11	0	0	29.5	81	47.65%
541774	20	9.5	0	0	29.5	81	47.65%
535994	20.5	8.5	0	0	29	86	50.59%
540153	21	8	0	0	29	86	50.59%
540189	21.5	7.5	0	0	29	86	50.59%
541380	21.5	7.5	0	0	29	86	50.59%
541408	19.5	9.5	0	0	29	86	50.59%
542130	18.5	10.5	0	0	29	86	50.59%
542803	20.5	8.5	0	0	29	86	50.59%
540137	20	8.5	0	0	28.5	93	54.71%
540173	17.5	11	0	0	28.5	93	54.71%
541274	18.5	10	0	0	28.5	93	54.71%
541384	20	8.5	0	0	28.5	93	54.71%
535617	19	9	0	0	28	97	57.06%
540171	22	6	0	0	28	97	57.06%
540301	19	9	0	0	28	97	57.06%
541284	19	9	0	0	28	97	57.06%
541302	20	8	0	0	28	97	57.06%
541303	18	10	0	0	28	97	57.06%
541368	21.5	6.5	0	0	28	97	57.06%
541372	17.5	10.5	0	0	28	97	57.06%
535255	18.5	9	0	0	27.5	105	61.76%
535327	19	8.5	0	0	27.5	105	61.76%
540161	22	5.5	0	0	27.5	105	61.76%
540175	19.5	8	0	0	27.5	105	61.76%
541286	16.5	11	0	0	27.5	105	61.76%
541410	19	8.5	0	0	27.5	105	61.76%
542476	19	8.5	0	0	27.5	105	61.76%

542590	21.5	6	0	0	27.5	105	61.76%
541762	20.5	7	0	0	27.5	105	61.76%
541300	16	11	0	0	27	114	67.06%
542288	17.5	9.5	0	0	27	114	67.06%
535218	20	6.5	0	0	26.5	116	68.24%
541277	18.5	8	0	0	26.5	116	68.24%
541374	18	8.5	0	0	26.5	116	68.24%
541388	17.5	9	0	0	26.5	116	68.24%
535470	22	4.5	0	0	26.5	116	68.24%
542205	16	10.5	0	0	26.5	116	68.24%
535217	17.5	8.5	0	0	26	122	71.76%
535325	20.5	5.5	0	0	26	122	71.76%
535333	15	11	0	0	26	122	71.76%
540177	13	13	0	0	26	122	71.76%
540190	19	7	0	0	26	122	71.76%
541263	18	8	0	0	26	122	71.76%
541390	20	6	0	0	26	122	71.76%
541893	13	13	0	0	26	122	71.76%
541262	15.5	10	0	0	25.5	130	76.47%
541285	18.5	7	0	0	25.5	130	76.47%
541355	19.5	6	0	0	25.5	130	76.47%
542547	17.5	8	0	0	25.5	130	76.47%
540188	19	6	0	0	25	134	78.82%
535882	17.5	7	0	0	24.5	135	79.41%
540225	22	2.5	0	0	24.5	135	79.41%
541694	21.5	3	0	0	24.5	135	79.41%
542431	11.5	13	0	0	24.5	135	79.41%
540145	15	9	0	0	24	139	81.76%
541296	13	11	0	0	24	139	81.76%
541735	14.5	9.5	0	0	24	139	81.76%
542428	11.5	12.5	0	0	24	139	81.76%
535647	16.5	7	0	0	23.5	143	84.12%
541864	14	9.5	0	0	23.5	143	84.12%
541275	21	2	0	0	23	145	85.29%
541292	14.5	8.5	0	0	23	145	85.29%
541295	15.5	7.5	0	0	23	145	85.29%
535329	14	8.5	0	0	22.5	148	87.06%
535348	16	6.5	0	0	22.5	148	87.06%
540228	12.5	9.5	0	0	22	150	88.24%
541265	10	11.5	0	0	21.5	151	88.82%
541297	14.5	7	0	0	21.5	151	88.82%
540227	11.5	9.5	0	0	21	153	90.00%
541367	19	2	0	0	21	153	90.00%
535247	12.5	8	0	0	20.5	155	91.18%
541387	20.5	0	0	0	20.5	155	91.18%
535464	9.5	10.5	0	0	20	157	92.35%
536108	18.5	1.5	0	0	20	157	92.35%
541404	8	12	0	0	20	157	92.35%
541415	11	9	0	0	20	157	92.35%
541847	9.5	10.5	0	0	20	157	92.35%
542469	17.5	1.5	0	0	19	162	95.29%
540223	13	5	0	0	18	163	95.88%
541393	11.5	6.5	0	0	18	163	95.88%
541298	8.5	9	0	0	17.5	165	97.06%
540172	15	0	0	0	15	166	97.65%
535568	7.5	4.5	0	0	12	167	98.24%
541291	8.5	0.5	0	0	9	168	98.82%

540152	6.5	1	0	0	7.5	169	99.41%
542665	7.5	0	0	0	7.5	169	99.41%

## &lt;문제1&gt; 21.5

## I. 선행(1) 8

## 1. 논점 정리 - 중복제소 의미, 취지. 1.5

등인 당사자는 소송 계속 중 동일한 소송을 제기할 수 없다. (제257조)  
 소송제소의 관적의 오진 방식을 위함이다. 이때 상제항변은 판단될  
 경우 기판력이 발생하는데 (제216조 2항), 상제항변과 별소 계속 중  
 중복제소가 유효적용되어 별소가 취법한지 문제된다.

## 2. 하선 2.5

(1) 중복적용 부정선.

상제항변은 소송물이 아니고 일종의 방어방법에 불과하여 상제항변  
 하고 그 이첩에 기해 별소를 제기하든지 아니면 승을 제기한 후  
 그 이첩에 기해 상제항변 모두 가능하다고 한다. 상제항  
 이첩에 대해 온전히 승소판결을 받을 생각이 갖는 점을 논거로 한다.

(2) 유효적용 긍정선.

상제항변한 이첩에 기해 별소를 제기하면 관적의 오진 방식을  
 위해 위 제정을 유효적용하고한다. 논거로 상제항변에 관해

2p 44(3) 기판력이 발생함을 논거로 한다. (제216조 2항).

## 3. 판례 2

(1) 별소상행형.

이 경우 법원은 이복, 이송, 변론의 병합 등을 통해 기판력의



모순을 방지하고 소송절차를 도모하기 바랄까나, 그렇지 않더라도 별순에 계속 중인 재판에 관한 상제항변이 허용되지 않는 것은 아니다.

## (2) 상제선행형.

이 경우에도 마찬가지로 상제 항변을 하고 그 소송 계속 중이라도 자동취지에 의해 별순나 반소를 제기하는 것이 허용되지 않는 것은 아니다.

## (3) 변론 중지설

판결의 오순 방지를 위해 변론의 병합을 시도하고, 아닌 경우 한 소송에 대해 변론을 중지해야 한다고 한다.

## 4. 검토 상제선행형에서.

상제항변에 의해 판단되어 기판력이 발생하더라도 분명하지도 않는데, 변론을 각하하면. 피고의 ~~가혹하다~~ 원리규칙을 위반하는 것이다. 따라서 유류적용 부정설이 타당하다.

## 5. 성문의 지적.

특별행위에 의한 손해배상청구<sup>13</sup>에 ~~의해~~ 상제항변을 하였다고 하여 별순이 중복제선에 해당하지 않는 것도 아니다. 또한 기타 부적당한 사정도 보이지 않으므로, 위의 별순은 적법하다.



## II. 식원(2). 6.5

## 1. 통정정리 - 통정 재산관리 위임, 위임.

1.5 보안편지를 받은 후 손을 취하려는 자는 동일한 손을 제기할 수 없다. (제 261조 2항) 통정정리를 위해 들인 국가의 노력을 헛수고로 만들고 당사자에게 크게 불이익이 발생되는 것을 방지하기 위함이다. 이에 공 무의 상계항변이 사실에서 판단되었고, 항소심에서 취하려는 것 별수를 제기한 것이 재산관리 원칙에 반하는지 문제된다.

## 2. 상계항변의 성립과 취하기부. 1.5

따라서 본안에 관해 별론한 후에는 동의를 받아야 승낙하 의 행위가 발생하는 경우와 달리 상계항변은 그 승낙권이 존속할 것을 전제로 하는 예외적 항변에 해당한다. 따라서 상대방의 동의 없이 이를 취하려는 수 없다. 무이 상계항변을 취한 것은 유효하다.

## 3. 재산관리 위임. 0.5

① 보안편지 확보 후, 손을 취하여야 하고, 동일 당사자가 손을 제기하며 권리보존 이익이 있어야 한다.

② 이에 상계항변에 관하여 기판력이 발생하므로, (제 261조 2항) 상계항변 취할 수 별수제기가 문제된다.

③ 식원의 경우, 별수제기 후 상계항변을 취할 수 있지만,



선출요건은 사실상 변형중재 시를 기준으로 판단하기 때문에  
객관성 원칙에 반한다면 순가 부적합하다.

#### 4. 실용의 허위. 2

선행선출에서 상세항변이 판단된 다음 후선출에서 상세  
항변을 청구하여도 이는 방어방법의 청구에 불과하므로,  
객관성 원칙이 적용되지 않는다. 따라서 4등항변과 동일한  
청구에 기하 변순을 제기할 수 있다.

결국 4의 변순이 객관성원칙에 반한다고 할 수 없고,  
기타 순과 목적방한 사정도 없어 4의 변순은 적법하다.

## II. 실용(3)

### 1. 통정정기-기판력의 위, 근거. 1.5

기판력은 확정된 중재판결의 내용이 가지는 효력에 대한 개념  
이다. 법적 안정성을 근거로 한다. 이때 선행선출에서 상세항  
변에 대한 기판력이 후순에 미치는 것을 본다. 먼저 상세항변의  
청구가 가능한지 살펴본다.

### 2. 상세항변의 청구가 적법한지. 1.5

선출(2)에서 청구했듯이 상세항변은 방어방법에 불과하므로,  
청구는 통일을 받지 않고 가능하다.



## 4. 기판결의 객관적 범위 3, 5

## (1) 판결 주문에서 판단.

학정판결은 주문에 포함된 것에 한하여 기판력을 가진다. (제 216조 1항) 판결이유에까지 기판력이 발생하는 경우 법원이 판단에 신중을 기해야 하며 인용 취지에 맞아야 한다.

## (2) 판결 이유에서 판단

## 1) 상계항변에 관하여

원칙적으로 판결이유에 대해 기판력이 발생하는 것이 원칙이나, 상계항변에 관한 판결은 기판력을 가진다. (제 216조 2항). 기판력이 미치지 않는다고 하더라도, 상계에 의해 판결이 내려진 원고의 청구가 무의미해질 수 있기 때문이다.

## 2) 기판력을 가리기 위한 요건

① 자동채권이 판단되었어야 하고, ② 상계의 여상이 되는 자동채권이 ~~상대~~ 상충물로서 선택되었거나 이와 실질적으로 동일하여야 하며, ③ 상계가 만족행위 되어야 한다.

## 5. 채권의 하적 1, 5

甲의 채권에 기한 상계항변이 인정되었으므로, 자동채권이 판단되지 않는다. 따라서 위 ①요건을 만족하지 못하여 기판력이 발생하지 않는다. ~~따라서~~ 기타 별상기 부속법한 사정도 본이 아니므로, 甲의 청구는 인용될 수 있다.



상제항변 철회한 경우 심판대상임지.

판례는 상제 "철회한 상제항변을 판단할 경우 처분청구의  
위반이다"고 본 바 있고, "철회한 상제항변을 판단할 경우  
주장하지 않은 사실을 판단할 것으로 변론주의 위반이다"고  
본 판례도 있다. 상제항변은 오진사실에 관한 것이므로 합변  
론주의 위반으로 볼 것이다. 따라서 위 상제항변을 철회  
한 경우 심판대상이 아니다.

(끝)

## &lt;문제 2&gt; 13.5

## I. 선출(1) 3

## 1. 동결

교한적 변경은 원고가 청구의 기점이 바뀌지 않은 상태에서  
 인용을 변경하는 것을 말한다. (제 262조) 이때 교한적 변경의  
 요건·방식은 따로 적법한지 판단한다.

## 2. 교한적 변경의 요건. 1.5

청구의 기점이 동일하여야 하고, 결과를 형식적 자연시각으로 알아야 하며,  
 사실상 별론 종결 전 까지 가능하며 동종결과 공통관한은 만족해야  
 한다. (제 262조, 253조) / 청구 기점이 동일한 것이나 같은 청구원인이  
 동일하거나, 청구항목이 동일한 경우 등 동일한 사실 또는 경제적  
 이익에 관한 여러 방법이 동일한 경우는 말한다.

## 3. 교한적 변경의 방식. 0.5

청구취지 변경은 서면으로 신청해야 한다. (제 262조 2항)

## 4. 석문의 해석 1

## (1) 요건 충족 여부.

관·후는 모두 시·미·정 명도에 관한 것으로 청구 기점과 동일하다.  
 제 262조 인용을 원용이 가능하며 결과를 보면 4점이 있고,  
 기타 요건도 모두 만족하였다.





(2) 심판 결론

구형권리 변경 신청서도 제출하였는 바, 방식도 만족하였고 적극  
교한적 변경은 적법하다.

①. 실문(리) 6.51. 능력 권리. 0.5

구형권리에 대해. 거상권리원칙에 반하는지 여부가 문제된다. 이에.  
교한적 변경의 법적성질에 따라 결론이 달라지는 바, 교한적  
변경의 법적성질을 논한다.

2. 교한적 변경의 법적성질 3(1) 통상, 양예 - 절함선.

교한적 변경은 신청권의 추가적 병합과 구형권의 취하가 전한  
된 형태라고 한다. 또한 교한적 변경 후 구형권에 대해서는  
실판받지 않으므로, 순취하 성질이 있다고 한다.

(2) 순취하 - 독과제(도설)

교한적 변경을 하는 경우 구형권에 대해 실판받지 않는다는  
의사가 아니라 신청권에 대해 실판받거나 하는 것이므로,  
구형권에 대해 취하한다고 볼 수 없다고 한다.

(3) 결론.

⑧. 구형권에 대해 실판받지 되지 않음을 설명하기 위하여  
구형권만을 취하하는 것으로 보는 절함선이 타당하다.



## 3. 즉위적 청구가 재심급지 원칙에 반하는지 여부.

## (1) 의의, 취지.

본안판결 후 승회하한 자는 다시 동일한 손을 제기할 수 없다.  
(제 ~~261조~~ 261조 2항) 판결을 위해 주된 증거의 노력을 함으로써  
만들고 당사자에 의해 법원의 판결이 ~~유리하게~~ 종국되는 것을  
방화하기 위함이다.

## (2) 요건.

당사자가 동일하고, 소송물이 동일하며, 권리관계가 동일하다.  
본안판결 후 승회하하였을 것이 인정된다.

## (3) 사안의 정황.

원고는 1심에서 'MA저장영도'에 관해 판결을 선고 받은 상태에서  
제한적 변경하여 이에 대한 손을 취하하였다고 볼 수 있고,  
기타 요건도 모두 만족한다. 따라서 즉위적 청구는 재심급지  
원칙에 반한다.

## 4. 선물의 해적.

병합요건은 별론으로 하고, 즉위적 청구가 재심급지 원칙에 반하여.

부적법하므로 즉위적 청구에 대해 법원은 이를 받아들여서는  
안 된다.



## II. 실용(3)

## 1. 논점정리. 4, 5

교한적 변정할 경우 항소실에서 판사의 처리 여하 문제됨.  
 교한적 변정의 성립은 정당한 바, 항소심의 주문판결에 여하  
 논다.

## 2. 항소심 법원의 처리 여하. 3

## (1) 통상, 판결 - 결함설.

1심 판결은 심의 교한적 변정에 의해 순취하고 실행되고.  
 항소심의 실행대상은 새로운 소송으로 바뀌고 사실상 1심으로  
 개판하게 되므로, 1심판결이 있음을 전제로 한 항소각하  
 항소인용, 항소기각 판결을 할 수 없다.

## (2) 상소심 - 교양의 독자제도설.

교한적 변정의 경우 국채부가 취하되었다고 본지 않고 순취하고  
 변경되어 있는 문이므로 항소각하 1심판결이 있음을 전제로 한  
 항소각하, 항소인용, 항소기각 판결을 할 수 없다고 한다.

## (3) 검토.

결함설을 취한 이상 ~~국채부~~ 취하된 1심판결이 있음을 전제로 한  
 항소기각 판결은 부당해 보자하라고 한 것이다.

## 3. 선물의 해산. 0, 1

채무가 아님에 따라 판단될 경우 항소기각 판결을 한 판결은 부당하다.  
 항소기각 또는 취하판결은 취하지

