

2017년도 시행 제59회 사법시험 제2차시험

상 법

응시번호

성 명

<제 1 문>

자동차부품업을 주된 사업으로 하는 주식회사 甲(이하 ‘甲회사’라 함)은 자본금 100억 원, 발행주식총수 200만 주인 비상장회사이다. 甲회사의 이사회는 A, B, C 3인으로 구성되어 있는데, A는 대표이사, B는 사내이사, C는 비상근이사이다. 대표이사 A는 甲회사의 대주주이자 회장인 D의 지시를 받아 업무를 처리하고 있다.

그런데 A는 甲회사가 당기순손실이 30억 원이었음에도, D의 지시에 따라 고정자산가액을 과대평가하고 부채를 과소계상하는 방법으로 분식결산을 함으로써 당기순이익 5억 원으로 된 허위의 재무제표를 작성하였다. 甲회사는 이사회 및 주주총회의 재무제표 승인절차를 거쳐 주주들에게 합계 4억 원을 이익배당하면서 그 중 2억 원은 현금으로, 나머지 2억 원은 주식으로 배당하였다.

甲회사는 여전히 운영상 어려움을 겪고 있다. 이에 D는 재무구조 개선을 위해 친밀한 관계에 있던 거래처 E에게 변제기에 있는 甲회사에 대한 대금채권을 출자전환해 줄 것을 부탁하였고, 甲회사는 정관에 규정이 없음에도 이사회 결의만으로 E에게 신주를 발행하여(위 대금채권을 장부가액으로 평가함) 자본금을 120억 원으로 확충하였다.

1. 甲회사의 채권자 乙은 甲회사의 이익배당이 무효임을 이유로, 주주들에게 배당된 현금과 주식의 반환을 청구할 수 있는가? (12점)
2. 甲회사의 주주 F로부터 주식 10만 주를 양수한 G는 명의개서 청구를 하지 아니한 채, 甲회사에 대하여 주주로서의 권리를 행사할 수 있는가? (12점)
3. 분식결산에 관하여, (1) 이사회에서 아무런 이익을 제기하지 아니한 비상근이사 C는 甲회사에 대하여 손해배상책임이 있는가? (2) 이사의 지위를 가지지 아니한 D는 甲회사에 대하여 손해배상책임이 있는가? (14점)
4. 甲회사가 주주가 아닌 E에게만 신주를 발행한 것은 유효한가? (12점)

제 2 문

〈제2문의 1〉

甲은 건축업을 하는 乙의 부탁을 받고 乙의 자금사정을 해결해 주고자 乙이 발행한 액면금 10억 원의 약속어음을 담보로 하여 乙에게 같은 금액의 약속어음을 발행해주었다. 乙은 이를 丙에게 배서·양도하였다. (각 질문은 독립된 것임)

1. 丙에게 배서·양도할 당시, 乙은 다른 사업자에게 발행한 약속어음과 甲에게 교부한 담보어음이 모두 부도 처리된 상태였다. 丙은 위 어음 취득 당시 어음발행 경위 및 부도사실을 알면서도, 만기일에 甲에게 지급제시하였다. 甲은 丙에게 어음금을 지급하여야 하는가? (15점)
2. 乙이 丙에게 배서·양도한 후 乙과 丙 간의 어음수수의 원인관계가 해제되었다. 그 후 丙이 만기일에 지급장소에 지급제시하였으나, 해당 은행은 무거래로 지급거절하면서 어음면에 지급거절 취지의 스탬프를 압날하여 丙에게 반환하였다. 丙은 이를 만기 다음 날, 위 원인관계가 해제된 사실을 모르는 丁에게 배서·양도하였다. 丁은 乙에게 상환을 받을 수 있는가? (15점)

〈제2문의 2〉

甲은 퇴직 후 중국음식점을 운영하기로 마음을 먹고, 직장 동료인 乙을 찾아가 퇴사 후 중국음식점을 공동으로 운영할 것을 제의하였다. 이에 乙은 당장 퇴사할 수는 없으므로 자금을 제공하기로 하고, 甲과 다음과 같은 취지의 계약을 체결하였다.

- 가. 乙은 甲에게 중국음식점 운영자금으로 3억 원의 자금을 제공하고, 甲은 단독으로 중국음식점을 운영한다.
- 나. 甲은 영업이익의 발생여부를 불문하고 매달 乙에게 3억 원에 대하여 1% 비율로 계산한 금원을 지급한다.

甲은 중국음식점 개업 후 1년 만에 맛집으로 명성을 얻어 계약 체결 시 기대하지 못한 막대한 이익을 얻게 되었다. 한편, 식재료 사용이 늘어나자, 甲은 대리인 丙에게 추가적으로 식재료 제공업체를 찾아 식재료 공급계약을 체결하도록 하였고, 丙은 자신이 대리인임을 밝히지 않은 채 丙 자신의 명의로 丁과 식재료 공급계약을 체결하였다.

1. 甲이 중국음식점 영업에서 얻은 위의 막대한 이익에 대하여, 乙이 甲에게 추가적인 분배를 청구할 수 있는 「상법」상 근거가 있는가? (10점)
2. 丁은 위 식재료 공급계약에 따른 대금지급을 甲, 乙, 丙 중 누구에게 청구할 수 있는가? (10점)

확 인 : 법무부 법조인력과장

