

헌 법(2002. 제44회 사법시험 및 제16회 군법무관임용시험 제2차시험)

수험번호 :

성명 :

제 1 문. 만화가 甲은, 수감중인 교도소를 탈주하여 도주행각을 벌여 온 乙의 범죄행위와 도주행위를 만화로 제작하여 판매하였다. 그런데 판매 직후부터 청소년들의 폭발적인 인기를 얻으면서 동 만화내용과 유사한 범죄들이 수 차례 발생하게 되자 청소년보호위원회는 이를 청소년유해매체물로 결정하였고, 그럼에도 불구하고 위 만화가 계속 판매되자 서울지방법원 소속 검사 丙은 甲을 청소년보호법위반으로 서울지방법원에 공소제기 하였으며 동 사건이 계속 중에 있다. (50점)

1. 甲이 청구할 수 있는 헌법적 구제방법에 관하여 논술하시오.
2. 甲이 위 만화의 내용을 인터넷을 통하여 유료로 배포하였다고 할 경우, 동 사이트의 내용이 사회질서와 미풍양속에 위배한다는 이유로 동 사이트를 행정처분에 의하여 폐쇄할 수 있게 하는 법률이 있다고 한다면, 이 경우 제기될 수 있는 헌법상의 논점들을 언급하시오.

<참고조문>

○ 청소년보호법(2001. 5. 24. 법률 제6479호로 개정된 것)

제8조 [청소년유해매체물의 심의·결정] ①제27조의 규정에 의한 청소년보호위원회(이하 “청소년보호위원회”라 한다)는 제7조의 규정에 의한 매체물의 청소년에 대한 유해여부를 심의하여 청소년에게 유해하다고 인정되는 매체물에 대하여는 청소년유해매체물로 결정하여야 한다.

제10조 [청소년유해매체물의 심의기준] ①청소년보호위원회와 각 심의기관은 제8조의 규정에 의한 심의를 함에 있어서 당해 매체물이 다음 각호의 1에 해당하는 경우에는 청소년유해매체물로 결정하여야 한다.

2. 청소년에게 폭력성이나 범죄의 충동을 일으킬 수 있는 것

4. 청소년의 건전한 인격과 시민의식의 형성을 저해하는 반사회적·비윤리적인 것

5. 기타 청소년의 정신적·신체적 건강에 명백히 해를 끼칠 우려가 있는 것

제17조 [판매금지등] ①청소년유해매체물을 판매·대여·배포하거나 시청·관람·이용에 제공하고자 하는 자는 그 상대방의 연령을 확인하여야 하고, 청소년에게 이를 판매·대여·배포하거나 시청·관람·이용에 제공하여서는 아니된다

제50조 [벌칙] 다음 각호의 1에 해당하는 자는 3년 이하의 징역 또는 2천만원 이하의 벌금에 처한다.

1. 영리를 목적으로 제17조제1항의 규정에 위반하여 청소년에게 청소년 유해매체물을 판매·대여·배포하거나 시청·관람·이용에 제공한 자

제 2 문.

《제2문의 1》

헌법 제12조 제1항 및 제3항은 ‘적법한 절차’에 의한 신체의 자유 보장을 규정하고 있다. 형사절차를 제외한 영역에서 적법절차의 적용을 설명하시오.

(20점)

《제2문의 2》

근래 대통령의 권한비대에 대한 문제점이 제기되고 있다. 현행 헌법의 테두리 안에서 가능한 법적 통제제도를 논하시오.

(20점)

《제2문의 3》

자의금지의 원칙을 간략히 설명하시오.

(10점)

확 인 : 법조인력정책과장

행 정 법(2002. 제44회 사법시험 및 제16회 군법무관임용시험 제2차시험)

수험번호 :

성명 :

제 1 문. 甲은 건축법령상 고도제한으로 자기 소유의 대지상에 2층 건물밖에 지을 수 없다는 것을 알고 사위(詐僞)의 방법으로 고도기준선을 낮춰 잡아 관할 행정청에 3층 건물에 대한 건축허가를 신청하였다. 이에 위 대지의 바로 북쪽에 가옥을 소유하고 있는 乙은 위 건물이 완공될 경우 일조권이 침해되므로 위 건물에 대한 건축허가와 공사를 막고자 한다. 乙이 그 구제방법으로 생각할 수 있는 항고소송에는 어떤 것이 있으며 그러한 항고소송이 현행법상 허용되는지 여부를 아래 단계별로 논하시오. (50점)

가. 건축허가가 나오기 전 단계

나. 甲이 신청한 대로 건축허가가 나온 단계

다. 甲이 신청한 대로 건축허가가 나와 그에 따라 건축공사가 완료된 단계

제 2 문. 甲이 국세를 체납하자 관할 세무서장은 甲 소유 가옥에 대한 공매절차를 진행하여 그에 따라 낙찰자 乙에게 소유권이전등기가 경료되었다. 그런데 甲은 그로부터 1년이 지난 이후에야 위 공매처분에 하자가 있음을 발견하였다. (50점)

가. 甲이 공매처분의 하자를 이유로 乙을 상대로 하여 소유권이전등기의 말소등기절차의 이행을 구하는 민사소송을 바로 제기한 경우, 법원은 원고승소판결을 할 수 있는가?

나. 甲이 가옥의 소유권을 상실하는 손해를 입었음을 이유로 바로 국가를 상대로 한 손해배상청구소송을 제기한 경우, 법원은 공매처분의 위법성을 심사할 수 있는가?

확 인 : 법조인력정책과장

민 법(2002. 제44회 사법시험 및 제16회 군법무관임용시험 제2차시험)

수험번호 : 성명 :

제 1 문. 고등학교를 갓 졸업한 A회사의 영업사원 B(18세)는 회사의 짐을 지고
가다가 넘어져서 앞서가던 행인 C에게 중상을 입혔다. 한편 C의 妻 D는
C의 중상 소식을 듣고 정신적 충격으로 병원에서 한동안 입원 치료를
받았다. 그리고 B에게는 父 E가 있다.

이 경우 A, B, C, D, E 간의 법률관계를 논하시오. (50점)

제 2 문.

《제2문의 1》

甲의 명의로 소유권이전등기가 되어 있는 X 토지를 乙이 장기간 점유해 오고 있다. (30점)

- 1) 乙이 X 토지를 시효취득할 수 있는 요건을 약술하시오.
- 2) 시효완성후 甲이 X 토지를 丙에게 매도하여 그 소유명의를 丙에게 이전한 경우의 甲·乙 사이 및 甲·丙 사이의 법률관계를 논하시오.

《제2문의 2》

보통거래약관이 계약내용으로 되어 고객을 구속하는 점과 관련하여 다음 물음에 답하시오. (20점)

- 1) 약관이 계약내용으로 되는 근거는 무엇인가?
- 2) 약관이 계약내용으로 되기 위하여서는 어떤 요건이 갖추어져야 하는가?
- 3) 위 2)의 요건이 갖추어지지 않은 경우의 효과는 어떻게 되는가?

확 인 : 법조인력정책과장

상 법(2002. 제44회 사법시험 및 제16회 군법무관임용시험 제2차시험)

수험번호 : 성명 :

제 1 문. A 주식회사의 정관은 신주발행을 주주총회의 결의에 의하도록 정하고 있다. 그런데 이 회사의 대표이사 甲은 신주발행에 반대하는 乙 등 일부 주주에게 주주총회의 소집통지를 하지 아니한 채 乙 등이 참석하지 않은 주주총회에서 시가에 훨씬 못 미치는 발행가액으로 신주를 발행할 것을 결의하였다. 이러한 결의에 기초한 신주발행과 관련하여 乙 등이 취할 수 있는 상법상 조치를 논하시오. (50점)

제 2 문. 甲은 乙로부터 여러 차례에 걸쳐 돈을 빌렸다가 갚는 거래를 하여 오던 중 1997. 3. 2. 정산한 결과 잔존채무가 2,000만원인 것으로 확정짓고 1997. 6. 1.까지 이를 갚기로 약정한 다음, 그에 관하여 1997. 3. 2. 乙에게 만기를 1997. 6. 1.로 하여 액면 금 2,000만원의 약속어음을 발행하였다. 만기에 이르러 乙이 甲에게 약속어음금을 청구하였으나 자력이 부족한 甲은 1,000만원만을 변제하였다. 그 후 甲이 알 수 없는 곳으로 피신하여 乙은 甲에게 더 이상 어음금의 지급을 구할 수 없게 되었다. 그러던 중 乙은 2000. 11. 11. 우연히 甲이 살고 있는 거처를 알게 되어 甲에게 나머지 약속어음금의 지급을 요구하였으나 甲은 이에 불응하였다.

- 1) 乙은 잔여 약속어음금 1,000만원과 관련하여 이득상환청구권을 취득하는가? (30점)
- 2) 乙이 이득상환청구권을 취득한다면, 乙은 어떠한 방법으로 이를 양도할 수 있는가? (10점)
- 3) 1997. 3. 2. 甲이 乙에게 교부한 것이 약속어음이 아니라 당좌수표였다면, 이 수표와 관련하여 이득상환청구권이 발생하는 시기는? (10점)

확 인 : 법 조 인 력 정 책 과 장

민사소송법(2002. 제44회 사법시험 및 제16회 군법무관임용시험 제2차시험)

수험번호 : 성명 :

제 1 문.

A토지의 공유자인 甲·乙·丙 사이에 A토지의 분할에 관한 협의가 이루어지지 않자, 甲은 乙·丙을 상대로 법원에 A토지의 분할을 청구하였다.
(50점)

1. 소장을 제출한 후 甲, 乙, 丙 외에 丁도 원래부터 A토지의 공유자임이 판명되었다. 이 경우 甲이 취할 수 있는 가장 적절한 조치는 무엇인가?
2. 甲이 현물분할을 청구하는 경우에 법원은 청구취지의 변경이 없이도 경매분할을 명하는 판결을 할 수 있는가?
3. 제1심 판결에 대하여 乙만 항소한 경우 나머지 피고들에 대한 제1심 판결은 확정되는가?

제 2 문.

《제2문의 1》

甲은 乙을 상대로 대여금채권 1억원 중 4천만원만을 청구하는 소를 제기하였다. 그런데 甲이 그 청구가 일부청구임을 명시하지 않은 채 변론이 종결되었고, 이어서 甲의 청구 전부를 인용하는 판결이 선고되었다.

(30점)

1. 제1심 판결이 확정된 후, 甲은 나머지 부분인 6천만원을 청구하는 소를 제기하였다. 이 소는 적법한가?
2. 甲은 청구확장을 위하여 항소하였다. 이 항소는 항소의 이익이 있는가?

《제2문의 2》

甲은 乙을 상대로 대여금 7천만원의 반환을 청구하는 소를 제기하였다. 乙은 甲의 주장 사실을 부인하면서 다른 주장을 하지는 않았다. 법원은 甲이 증거방법으로 제출한 차용증서에 관한 서증절차를 통하여 이미 그 대여금채권의 소멸시효 기간이 경과하였음을 알고, 위 대여사실을 인정하면서도 소멸시효의 완성을 이유로 甲의 청구를 기각하는 판결을 선고하였다. 이 판결은 정당한가?

(20점)

확 인 : 법 조 인 력 정 책 과 장

형 법(2002. 제44회 사법시험 및 제16회 군법무관임용시험 제2차시험)

수험번호 :

성명 :

제 1 문.

윤락업에 종사하고 있던 여성 甲은 2000. 5.경 보건소에서 정기검진을 받은 결과 에이즈 환자로 판명되었다. 그러자 甲은 절망한 나머지 자신에게 에이즈 바이러스를 감염시킨 것은 결국 자신과 성관계를 맺은 남성이라고 생각하고, 다수의 남성들에게 에이즈 바이러스를 감염시킴으로써 복수하겠다고 결심했다. 甲은 자신이 에이즈 환자라는 사실을 숨기고 A 유흥업소에 취직하였다. 그런데 A 유흥업소 업주 乙은 甲이 보건소에 자주 드나드는 것을 보고 甲이 성병의 일종인 임질에 감염된 것으로 생각했다. 乙은 甲을 이용하여 평소 유흥업소간 이권다툼으로 심한 분쟁을 겪고 있던 인근 B 유흥업소 업주 丙에게 임질을 감염시켜 혼내주겠다는 계획을 세웠다. 乙은 丙에게 이러한 계획을 숨긴 채 화해를 하자며 2001. 3.경 丙을 A 유흥업소로 불러들여 술을 마시게 한 다음 甲과 동침을 하도록 하였다. 그런데 丙은 乙이 갑작스럽게 화해하자는 것을 이상하게 생각하고는 자신의 쌍둥이 동생 丁을 대신 보냈기 때문에 甲과 동침한 사람은 丙이 아닌 丁이었다. 그 후 丁은 에이즈 환자 甲과 동침하였다는 사실을 알고 충격을 받은 나머지 2002. 4.경 비관 끝에 자살하고 말았다. 그런데 2002. 5.경 甲이 보건소에서 정기검진을 받은 결과 2000년의 검사결과와는 잘못된 것이었으며 甲은 어떤 성병에도 감염되지 않았음이 밝혀졌다. 甲, 乙의 죄책은?(단, 특별법위반의 점은 논외로 함) (50점)

제 2 문.

《제2문의 1》

최근 우리 대법원은 신분확인용으로 타인의 운전면허증을 경찰관에게 제시한 자에 대해 죄를 인정하지 않던 종전의 판례를 변경하여 유죄판결(대법원 2001. 4. 19. 선고, 2000도1985 판결)을 내렸다.

위 제시행위의 범죄 성부에 관한 법률상 쟁점 및 위 판례변경의 죄형법정주의상 문제점을 논하시오. (단, 특별법상 문제점은 제외함) (30점)

《제2문의 2》

甲은 같은 회사 경리담당직원 A에게 그의 횡령사실을 폭로하겠다고 협박하여 A로부터 예금인출승낙과 함께 그의 신용카드를 교부받고, 그 카드를 이용하여 3회에 걸쳐 현금자동지급기에서 현금을 인출하여 소비하였다. 그 며칠 후 甲은 단란주점에 가서 술을 마시고, A의 카드를 자신의 카드인 것처럼 사용하여 매출전표에 A의 이름으로 서명하여 술값을 계산하였다. 甲의 죄책은? (20점)

〈참고조문〉

○ 여신전문금융업법

제70조 [벌칙] ①다음 각호의 1에 해당하는 자는 7년 이하의 징역 또는 5천만원 이하의 벌금에 처한다.

1. 신용카드등을 위조 또는 변조한 자
2. 위조 또는 변조된 신용카드등을 판매하거나 사용한 자
3. 분실 또는 도난된 신용카드 또는 직불카드를 판매하거나 사용한 자

확 인 : 법조인력정책과장

형사소송법(2002. 제44회 사법시험 및 제16회 군법무관임용시험 제2차시험)

수험번호 : 성명 :

제 1 문.

甲과 乙은 특수강도의 범죄사실로 기소되어 병합심리를 받고 있다. 甲은 공소사실을 부인하고 있으나, 乙은 甲과의 공동범행사실을 자백하였다.

(50점)

1. 乙의 자백이 공판정에서 이루어진 경우에 이를 甲의 범죄사실에 대한 유죄의 증거로 사용할 수 있는가?
2. 乙이 수사기관 앞에서는 자백을 하였으나 공판정에서는 명확한 진술을 하지 않고 있는 경우에, 자백내용이 기재된 피의자신문조서를 甲의 범죄사실에 대한 증거로 사용하기 위해서는 어떠한 요건이 필요한가?
3. 乙의 자백이외에는 다른 증거가 없다면 법원은 甲에게 유죄를 인정할 수 있는가?

제 2 문.

《제2문의 1》

변호인의 소송기록 열람·등사권에 대하여 약술하시오. (25점)

《제2문의 2》

대물적 강제처분에 있어서 영장주의의 예외를 논하시오. (25점)

확 인 : 법조인력정책과장