

인천지방법원

제 1 행정부

판 결

사 건	2015구합52122 기타(기타 도시정비)
원 고	1. 이○○ 2. 한○○ 3. 유○○ 4. 이◇◇ 5. 권◇◇ 6. 박◇◇ 원고들 소송대리인 법무법인 정 담당변호사 김광수
피 고	별지(1) 피고들 목록 기재와 같다. 피고 1, 2, 4, 6, 8~10, 13~15, 17, 19, 20, 23, 24, 29~31, 34~39, 41, 42, 44, 46~48, 50~53, 60~62, 65, 67, 70, 72~74, 77~80, 82 의 소송대리인 법무법인 씨티즌 담당변호사 정대출
변 론 종 결	2015. 12. 17.
판 결 선 고	2016. 1. 14.

주 문

1. 원고들의 청구를 모두 기각한다.
2. 소송비용은 원고들이 부담한다.

청 구 취 지

피고들은 각 원고들에게 별지(2) '청구금액'란 기재 각 금원을 지급하라.

이 유

1. 처분의 경위

가. 부개2구역주택재개발정비사업조합(이하 '이 사건 조합'이라 한다)은 인천 부평구 부개동 120 일대의 정비사업(이하 '이 사건 사업'이라 한다)을 목적으로 도시 및 주거환경정비법(이하 '도시정비법'이라 한다)에 따라 설립된 조합이고, 원고들과 피고들은 모두 위 조합의 조합원들이다.

나. 이 사건 조합은 이 사건 사업의 추진을 위하여 2008. 12. 30. 한신공영 주식회사(이하 '한신공영'이라 한다)와 공사도급계약 및 사업추진비에 대한 금전소비대차계약(이하 '이 사건 계약'이라 한다)을 체결하였고, 한신공영은 이 사건 조합에게 사업추진비 명목으로 1,922,176,675원을 대여하였는데, 이 사건 사업정비구역 내 토지 등 소유자 과반수의 동의에 의한 조합해산 신청에 따라 2012. 12. 3. 조합설립인가가 취소되어 사실상 이 사건 사업이 무산되자, 한신공영은 위 대여금 채권을 보전하기 위하여 이 사건 계약상 채무를 연대보증하였던 이 사건 조합 임원들인 원고들 소유의 재산을 가압류하였다.

다. 또한 한신공영은 원고들과 이 사건 조합을 상대로 손해배상청구소송을 제기하여

위 1,922,176,675원 중 1,890,978,135원 부분에 대하여 승소하였고(인천지방법원 2013 가합31324호), 이에 원고들과 이 사건 조합이 항소(서울고등법원 2014나2015307호)하였으나 항소기각판결을 받아 위 판결은 그 무렵 확정되었다.

라. 이 사건 변론종결일 당시 이 사건 조합은 한신공영에 대한 위 차용금 채무 외에 특별한 적극재산이 없는 채무 초과와 무자력 상태에 있다.

[인정근거]

피고 1, 2, 4, 6, 8~10, 13, 15, 18, 20, 21, 24, 25, 30~32, 35~40, 42, 43, 45, 47, 48, 49, 51~54, 61~63, 66, 68, 71, 73~75, 78~81, 83: 다툼 없는 사실, 갑 제1 내지 3호증, 제4호증의 1 내지 3, 제6, 9호증, 을 제1, 2호증의 각 기재, 변론 전체의 취지
피고 3, 5, 11, 16, 18, 22, 27, 28, 32, 33, 40, 43, 45, 49, 54~57, 59, 63, 64, 66, 68, 69, 75: 자백간주(행정소송법 제8조 제2항, 민사소송법 제150조 제1항 제3항)

2. 청구원인에 관한 판단

가. 원고들의 주장

이 사건 조합이 한신공영으로부터 이 사건 계약에 따라 원고들의 각 연대보증 아래 지급받은 사업추진비 반환채무의 변제기가 도래한 이상 수탁보증인인 원고들은 주된 채무자인 이 사건 조합에 대하여 민법 제442조 제1항 제4호에 의한 사전구상권을 갖는바, 이를 보전하기 위하여 현재 자력이 없는 이 사건 조합의 피고들에 대한 각 비용부담금반환청구권을 대위 행사한다.

나. 판단

1) 피보전채권의 존재 등 대위 요건

2012. 12. 3. 이 사건 조합에 대한 설립인가가 취소된 후 한신공영이 위 대여금

채권을 청구채권으로 삼아 원고들 소유의 재산을 각 가압류한 사실은 앞서 본 바와 같고, 앞서 든 각 증거들에 변론 전체의 취지를 종합하면, 이 사건 계약에서 '조합이 계약 조건을 위반하여 계약의 목적을 달성할 수 없다고 객관적으로 판단되는 경우' 계약을 해지할 수 있고(제35조 제2항 제3호), 계약이 해지된 때에는 조합은 지체없이 대여금 등을 정산하여야 한다(같은조 제3항)라고 규정하고 있는 사실을 인정할 수 있으므로, 이 사건 조합의 한신공영에 대한 위 차용금 채무는 위 각 가압류 무렵에는 계약해지로 인한 기한이익의 상실로 그 변제기가 도래하였다고 봄이 타당하다. 따라서 연대보증인인 원고들은 주된 채무자인 이 사건 조합에 대하여 민법 제442조 제1항 제4호에 의한 사전 구상권을 행사할 수 있고, 이 사건 조합이 현재 무자력 상태에 있음은 앞서 본 바와 같다.

2) 피대위채권의 존부

앞서 든 각 증거들에 변론 전체의 취지를 종합하면, 이 사건 조합 정관 제10조 제1항에서 조합원들의 권리와 의무를 규정하면서 그 제6호에서 '정비사업비, 청산금, 부과금과 이에 대한 연체료 및 지연손실금(이주 지연, 계약 지연, 조합원 분쟁으로 인한 지연 등을 포함함) 등의 비용 납부의무'를 명시하고 있는 한편, 위 정관 제33조가 조합의 운영 및 사업시행을 위한 자금 조달방법을 규정하면서 그 제4호에서 '조합이 금융기관 및 시공사 등으로부터 조달하는 차입금'을 명시하고 있는 사실을 인정할 수 있으므로, 조합원인 피고들은 이 사건 조합에 부과금 또는 부담금 등을 납부할 의무가 있다.

그러나 조합이 변제해야할 차입금을 조합원들에게 어떻게 분담하게 하는가는 정관 기타 규약에 따라 조합원총회 등에서 조합의 자산과 부채를 정산하여 조합원들이

납부하여야 할 금액을 결정하고 이를 조합원에게 분담시키는 결의를 하였을 때 비로소 확정적으로 발생하는 것이므로 이러한 결의 등의 절차 없이 조합 등이 분담금을 임의로 확정하였다고 하더라도 조합원에게 분담금을 납부할 의무가 있는 것은 아니다(대법원 1998. 10. 27. 선고 98다18414 판결 등 참조).

위 법리에 비추어 이 사건에 관하여 보건대, 조합원총회 결의 등의 절차를 거치지 아니하였다면 조합원의 이 사건 조합에 대한 부담금 채무는 아직 확정적으로 발생한 것으로 볼 수 없다고 할 것인데, 갑 제7호증의 기재만으로는 조합원총회 등에서 조합의 자산과 부채를 정산하여 조합원들이 납부하여야 할 금액을 결정하고 이를 조합원들에게 분담시키는 결의가 있었다고 인정하기 부족하고, 달리 이를 인정할 증거가 없다(조합 창립총회 속기록(갑 제7호증)은 2008. 7. 25.에 개최되었던 이 사건 조합 설립추진위원회 회의 기록 일뿐 조합원 총회 기록이 아니고, 위 속기록에는 시공사 등으로부터 사업비를 차입하고 시공사와의 계약 및 관리처분계획에서 정하는 바에 따라 위 차입금을 상환하겠다는 내용이 기재되어 있을 뿐, 조합의 자산과 부채 정산 및 조합원들이 납부하여야 할 금액 결정, 이를 조합원들에게 분담시키는 결의가 있었다고 보이지는 아니한다).

따라서 피고들의 이 사건 조합에 대한 부담금 채무는 아직까지 확정적으로 발생하였다고 볼 수 없으므로 원고들이 주장하는 피대위채권의 존재에 대한 증거가 없다고 할 것이다.

3. 결론

그렇다면 원고들의 청구는 이유 없으므로 모두 기각하기로 하여 주문과 같이 판결한다.

재판장	판사	강석규
	판사	장규형
	판사	홍지현

별지(1)

1. 허○○ 등 83명

피고들 목록

별지(2)

피고 번호	피고성명	공금가액		피고별 재산 평가액(원) (1)+(2)=(3)	피고별 부담액(원) (원금금액+피고별재산 평가액/조항원율재산 평가액)	청구금액(원) [피고별 부담액/6]
		도지청가액(원) (1)	관할청가액(원) (2)			
1		336,050,000	66,600,000	404,650,000	29,985,118	4,997,686
2		294,690,000	60,950,000	355,640,000	26,354,289	4,392,382
3		229,625,000	36,100,000	265,725,000	19,691,243	3,281,874
4		223,500,000	145,200,000	368,700,000	27,322,085	4,553,681
5			106,000,000	106,000,000	7,855,007	1,309,168
6			106,000,000	106,000,000	7,855,007	1,309,168
7			99,000,000	99,000,000	7,336,260	1,222,713
8			112,000,000	112,000,000	8,299,630	1,383,272
9			101,000,000	101,000,000	7,484,488	1,247,415
10			112,000,000	112,000,000	8,299,630	1,383,272
11			101,000,000	101,000,000	7,484,488	1,247,415
12			85,000,000	85,000,000	6,298,826	1,049,804
13			109,000,000	109,000,000	8,077,318	1,346,220
14		252,770,000	110,950,000	363,720,000	26,953,048	4,492,175
15		244,860,000	49,650,000	294,510,000	21,824,322	3,637,387
16		166,150,000	53,000,000	221,150,000	16,388,064	2,731,344
17						
18		205,920,000	116,100,000	322,020,000	23,862,918	3,977,153
19		212,520,000	51,250,000	263,770,000	19,546,370	3,257,728
20		641,080,000	245,350,000	886,430,000	65,687,866	10,947,978
21		34,476,000		34,476,000	2,554,804	425,801
22		299,860,000	52,400,000	352,260,000	26,103,818	4,350,636
23		186,440,000	53,450,000	239,890,000	17,776,770	2,962,795
24		153,400,000	45,800,000	199,200,000	14,781,485	2,460,247
25		165,200,000	36,400,000	201,600,000	14,938,334	2,489,889
26		174,460,000	40,300,000	214,760,000	16,914,540	2,852,423
27		215,930,000	51,700,000	267,630,000	19,832,410	3,305,402
28		214,060,000	48,250,000	262,310,000	19,438,178	3,239,696
29		182,120,000		182,120,000	13,495,791	2,249,299
30		226,777,000	44,100,000	273,877,000	20,295,337	3,382,556
31		178,640,000	66,800,000	247,240,000	18,321,433	3,053,572
32		175,560,000	65,350,000	240,910,000	17,852,356	2,975,393
33		175,560,000	42,250,000	217,810,000	16,140,557	2,690,093
34		204,460,000	24,100,000	228,590,000	16,939,397	2,823,233
35		173,880,000	34,550,000	208,430,000	15,445,463	2,574,244
36		227,370,000	21,300,000	248,670,000	18,427,402	3,071,234
37		880,600,000	27,000,000	907,600,000	67,256,644	11,209,441
38		402,220,000	37,500,000	439,720,000	32,584,940	5,430,823

과목 번호	과목명	예산가액		과목별 예산 평가액(원) (1)+(2)=(3)	과목별 분담액(원) (관공공채+과목별 예산 평가액/초정원율자산 평가율)	총수입액(원) (과목별 분담액/6)
		초정원율(원) (1)	초정원율(원) (2)			
39		267,720,000	53,000,000	320,720,000	23,766,583	3,961,097
40		539,400,000	35,800,000	575,200,000	42,624,528	7,104,088
41		98,280,000	10,200,000	108,480,000	8,038,784	1,339,797
42		178,020,000	26,800,000	204,820,000	15,177,948	2,529,658
43		178,020,000	27,400,000	205,420,000	15,222,411	2,537,068
44		179,690,000	24,900,000	204,590,000	15,160,904	2,526,817
45		179,690,000	26,400,000	206,090,000	15,272,080	2,545,343
46		179,690,000	26,200,000	205,890,000	15,257,238	2,542,873
47		179,690,000	26,300,000	205,990,000	15,264,680	2,544,108
48		175,160,000	23,800,000	198,960,000	14,743,790	2,457,283
49		172,260,000	81,600,000	253,860,000	18,812,001	3,135,333
50		172,260,000	89,650,000	261,910,000	19,408,536	3,234,756
51		172,260,000	9,600,000	181,860,000	13,476,524	2,246,087
52		172,260,000	9,600,000	181,860,000	13,476,524	2,246,087
53		175,160,000	94,900,000	270,060,000	20,012,483	3,335,414
54		175,160,000	25,100,000	200,260,000	14,840,035	2,473,339
55		175,160,000	26,100,000	201,260,000	14,914,139	2,485,690
56		179,690,000	25,100,000	204,790,000	15,175,725	2,529,288
57		184,830,000	27,400,000	212,230,000	15,727,059	2,621,176
58		187,110,000	26,400,000	213,510,000	15,821,911	2,636,985
59		306,735,000		306,735,000	22,730,241	3,788,374
60		170,170,000	27,000,000	197,170,000	14,611,054	2,435,176
61		140,430,000	35,500,000	175,930,000	13,037,088	2,172,848
62		175,160,000	28,000,000	203,160,000	14,906,728	2,484,455
63		316,540,000	26,300,000	342,840,000	25,405,780	4,234,293
64		312,800,000	51,850,000	364,650,000	27,007,144	4,501,191
65		61,854,000		61,854,000	4,583,610	763,936
66		308,475,000	96,550,000	405,025,000	30,013,907	5,002,318
67		252,195,000	29,300,000	281,495,000	20,859,860	3,475,643
68		225,940,000	28,300,000	254,240,000	18,940,160	3,140,027
69		148,024,000	90,250,000	238,274,000	17,657,018	2,942,836
70		184,220,000		184,220,000	13,661,409	2,275,235
71		175,450,000	36,800,000	212,250,000	15,713,719	2,618,953
72		238,680,000	40,100,000	278,780,000	20,658,668	3,443,111
73		238,700,000	52,500,000	291,200,000	21,579,038	3,598,508
74		238,700,000	58,400,000	297,100,000	22,016,251	3,669,375
75		213,125,000	39,050,000	252,175,000	18,687,136	3,114,523
76		211,950,000	27,600,000	239,550,000	17,751,575	2,958,596

2/3

과목 번호	과목명	예산가액		과목별 예산 평가액(원) (1)+(2)=(3)	과목별 분담액(원) (관공공채+과목별 예산 평가액/초정원율자산 평가율)	총수입액(원) (과목별 분담액/6)
		초정원율(원) (1)	초정원율(원) (2)			
77		246,400,000	47,450,000	293,850,000	21,775,413	3,629,236
78		152,250,000	47,250,000	199,500,000	14,783,716	2,463,953
79		169,125,000	46,450,000	214,575,000	15,900,831	2,650,139
80		220,220,000	55,800,000	276,020,000	20,454,142	3,409,024
81		187,860,000	66,800,000	253,660,000	18,797,180	3,132,863
82		147,125,000	43,700,000	190,825,000	14,140,865	2,356,811
83		167,750,000	48,550,000	214,300,000	15,890,453	2,648,742
84		393,820,000	13,800,000	407,620,000	30,706,207	5,034,368
합계		16,608,416,000	4,298,350,000	20,896,766,000	1,549,530,585	258,088,431