

관리수탁회사가 대납한 소송비용 청구 가능한가

- 대법원 2014. 7. 24. 선고 2013다28728 판결 -

아파트 관리수탁업체가 이익취득을 목적으로 소송비용을 대납해 입주자대표회의 대신 하자보수청구소송을 진행한 경우, 아파트 입주자대표회의에 대해 대납한 소송비용을 청구할 수 있을까?

1. 사실 관계

아파트 관리수탁업체 X는 무이자로 소송비용일체를 대납하는 방법으로, 입주자대표회의 Y가 아파트 하자보수보증업체를 상대로 제기하는 하자보수보증금 청구소송을 진행하기로 약정하고, Y는 추후 판결금이 입금되면 X에게 대납 소송비용을 반환하고, 하자보수시공권, 시공사 선정 계약권 등을 보장해 주기로 했다.

이에 X는 소송비용을 부담하고 사실상 변호사를 선임해 하자보수청구소송을 진행했고, 위 소송은 항소심에서 조정으로 종결됐다.

그 후 X는 Y를 상대로 자신이 대납한 소송비용을 청구했는데, 이러한 X의 청구는 받아들여질 수 있을까?

2. 해설

변호사법 제109조 제1호는 변호사가 아니면서 금품·향응 등 이익을 받거나 받을 것을 약속하고 소송 사건에 관하여 대리 등의 행위를 한 자를 처벌하도록 규정함으로써 변호사 아닌 자가 법률사무의 취급에 관여하는 것을 금지하고 있다. 위 규정상 '대리'란 법률상의 대리뿐만 아니라 법률적 지식을 이용하는 것이 필요한 행위를 본인을 대신해 행하거나, 법률적 지식이 부족한 본인을 위해 사실상 사건의 처리를 주도하면서 그 외부적인 형식만 본인이 직접 행하는 것처럼 대리의 형식을 취하지 않고 실질적으로 대리가 행해지는 것과 동일한 효과를 발생시키고자 하는 경우도 포함된다(대법원 2002. 11. 13. 선고 2002도2725 판결 등).

또한, 위 규정에 반하여 이익취득을 목적으로 하는 법률행위는 그 자체가 민법 제103조에서 규정한 사회질서에 위반한 사항을 내용으로 하는 법률행위에 해당해 그 사법적 효력도 인정되지 않는다(대법원 2010. 2. 25. 선고 2009다98843 판결 등).

X는 변호사가 아니면서 사실상 하자보수보증금 청구사건의 처리를 주도하면서 그 외부적인 형식만 Y가 직접 행하는 것처럼 했으므로, 이는 변호사법 제109조 제1호의 '대리'에 해당한다. 따라서 X가 위 소송과 관련해 이익취득을 목적으로 Y와 사이에 한 법률행위는 사법적으로 효력이 없다고 보아야 한다. 그런데, X가 Y를 대신해 무이자로 납부한 소송비용을 돌려받는 것도 이익취득을 목적으로 한 행위에 해당하는지 문제된다.

이에 대해 대법원은, 변호사법 제109조 제1호를 위반해 소송 사건을 대리하는 자가 소송비용을 대납한 행위는 그 성격상 대리를 통한 이익취득 행위에 불가결하게 수반되는 부수적 행위에 불과하므로, 대납하는 소송비용을 소송 종료 후에 반환받기로 하는 약정은 특별한 사정이 없는 한, 이익취득 약정과 일체로서 반사회질서의 법률행위에 해당해 무효라고 판단했다.

따라서, X가 하자보수시공권 등 이익을 취득할 목적으로 Y의 소송 사건을 대리한 이상, 비록 무이자로 소송비용을 대납했더라도 그 행위는 효력이 없으므로, X의 청구는 받아들여질 수 없다.

위 판결은 변호사법 제109조 제1호에 위반해 무효가 되는 법률행위의 범위를 넓게 해석했다는 점에서 의미가 있다.

아파트 하자보수와 관련해 정도를 벗어난 기획소송이 남발되는 상황에 대하여 경종을 울린 판결이라고 하겠다.

이 글은 건설경제신문에도 함께 게재되었습니다.

상기의 사항에 대하여 궁금하신 사항이 있으신 분은 아래 연락처로 연락하여 주시면 보다 자세한 내용을 상담하여 드리도록 하겠습니다.

● 윤재윤 변호사

TEL. 02 316 4205

E-Mail. jyyun@shinkim.com

Chambers Asia-Pacific Awards 2014
South Korea Law Firm of the Year : Shin & Kim



SHIN&KIM
법무법인 세종

The content and opinions expressed within SHIN & KIM's regular newsletter are provided for general informational purposes only and should not be considered as rendering of legal advice for any specific matter.