

대전고등법원 2021. 4. 21 선고 2020나15681 판결 [부당이득금반환 등]

전 문

원고, 항소인 A 주식회사
소송대리인 법무법인 태일
담당변호사 우종환

피고, 피항소인 1. B

2. C

피고들 소송대리인 변호사 김두진

변론 종결 2021. 3. 23.

판결 선고 2021. 4. 21.

제 1 심판결 대전지방법원 2020. 11. 4. 선고 2019가합832 판결

주 문

1. 원고의 항소를 기각한다.
2. 항소비용은 원고가 부담한다.

N

청 구 취 지 및 항 소 취 지

제1심 판결을 취소한다. 피고들은 공동하여 원고에게 802,189,543원 및 이에 대한 이 사건 소장

부분 송달 다음날부터 갚는 날까지 연 12%의 비율로 계산한 돈을 지급하라(원고는 제1심에서 1,075,428,826원 및 이에 대한 지연손해금을 청구하였다가 이 법원에서 위와 같이 청구취지를 감축하였는바, 항소취지도 그 범위로 감축된 것으로 본다).

이 유

1. 기초사실

가. 원고는 상·하수도 설비 공사업 등을 목적으로 2005. 5. 17. 설립된 주식회사이다. 피고 B는 원고의 설립일부터 2011. 3. 30.까지는 원고의 대표이사로, 그 이후부터 2014. 3. 31.까지는 D와 공동대표이사로 각 재직하다가 2014. 3. 31. 대표이사에서 퇴임하였고, 2014. 12.경 퇴직하였다.

피고 C은 피고 B의 배우자이고, 원고의 설립일부터 2014. 3. 31.까지는 원고의 감사로 재직하였으며, 그중 2009. 1.경부터 2011. 5.경까지는 경리 업무를 겸직하였다.

나. 피고 B는 원고의 대표이사로, 피고 C은 원고의 경리로 각 재직하던 기간 동안 원고의 운영자금이 예치된 원고의 IBK 기업은행 계좌(계좌번호: E, 이하 '이 사건 계좌'라 한다)를 관리하였다.

[인정 근거] 다툼 없는 사실, 갑 제1, 2호증(가지번호 있는 것은 가지번호를 포함한다, 이하 같다)의 각 기재, 변론 전체의 취지

2. 원고의 주장

피고들은 공모하여 2009. 7. 10.부터 2014. 9. 3.까지 별지 목록 1, 2 기재와 같이 합계 904,389,543원(합계 1,177,628,826원 중 273,239,283원1)은 제외)을 이 사건 계좌에 서 임의로 인출하거나 피고들의 계좌로 이체하는 방식으로 횡령하였다. 따라서 피고들은 공동하여 원고에게 불법행위에 기한 손해배상 또는 부당이득 반환으로 위904,389,543원에서 피고들이 이 사건 계좌에 다시 입금한 102,200,000원을 뺀802,189,543원 및 이에 대한 지연손해금을 지급할 의무가 있다.

3. 판단

갑 제4, 5, 13 내지 15호증의 각 기재에 변론 전체의 취지를 더하여 보면, 원고의 이 사건 계좌에서

별지 목록 1, 2 기재 각 금원이 현금으로 인출되거나 일부 금원이 피고B의 기업은행 계좌(계좌번호: F)와 하나은행 계좌(계좌번호: G)로 이체된 사실은 인정된다.

그러나 앞에서 든 증거 및 갑 제3호증, 을 제3 내지 11호증의 각 기재에 변론 전체의 취지를 더하여 인정되는 아래와 같은 사정들에 비추어 보면, 이 사건 계좌에서 위금원이 현금으로 인출되거나 이체되었다는 사실만으로는 피고들이 위 금원을 횡령하였음을 인정하기에 부족하고, 달리 이를 인정할 만한 증거가 없다. 원고의 청구는 받아들이지 않는다.

① 원고는 설립 이후 원고의 계좌에서 현금을 수시로 인출하여 직원 급여나, 필요경비(식대, 유류비, 기타 잡비 등)으로 사용한 것으로 보이고, 현장에서 필요한 자재비와 전도금, 현장경비 중 상당 부분도 현금으로 지급된 것으로 보인다. 원고는 현금 사용분에 대하여는 영수증을 첨부하여 세무처리를 하였고, 이 사건 계좌의 입출금 내역이 반영된 재무상황에 대하여는 매년 주주총회에서 결산보고가 이루어졌다. 2011. 3. 31.부터 2014. 12.경까지는 피고 B와 D가 공동대표이사로서 공동으로 원고의 자금을 관리하였는데, 당시 D가 별지 목록 1, 2 기재 각 금원의 사용처에 대한 별다른 문제제기를 한 일은 없었다. 원고는 피고들의 횡령액으로 904,389,543원이라는 거액을 주장하고 있는바, 그와 같이 거액의 횡령사실이 있었다면 D가 원고의 경리장부나 계좌거래내역을 확인하고도 이의제기를 하지 않을 이유가 없고, 피고들이 퇴직할 당시 이를 문제삼지 않을 이유도 없다고 할 것이다. 이상의 사정에 비추어 보면, 별지 목록 1, 2 기재 각 금원이 원고를 위해 사용되었을 가능성이 크다고 할 것이다.

② 피고들의 계좌에서 이 사건 계좌로 이체된 금원들도 상당액에 이르고, D의 계좌와 이 사건 계좌 사이에도 많은 이체거래가 있었는데, 단순히 입금거래와 출금거래의 차액이 있다는 사정만으로 횡령사실을 인정하기에는 부족하다.

③ 원고는 2014년 세무조정계산서에 따르면 2014년도 당기 순손익은 68,030,935원이었고 표준대차대조표상의 현금 및 현금성자산은 377,216,090원이었음에도 피고 B가 퇴임할 당시의 원고 계좌의 잔액은 50여만 원에 불과하고, 2014년도 표준대차대조표의 재고자산은 758,013,750원인데 2014. 12. 12. 기준 재고자산은 몇 백만 원 상단에 불과 한 점에 비추어 피고들의 횡령 사실을 인정할 수 있다고 주장한다. 그러나 위 세무조정계산서, 표준대차대조표의

기재만으로는 피고들의 횡령사실을 인정하기에 부족하다.

④ 원고는 당초 별지 목록 1, 2 기재 각 금원이 모두 횡령액이라고 주장하였다가 그중 273,239,283원은 원고의 대출금 상환, 소득세 납부, 법인세 및 고용산재보험료 납부등 원고의 비용을 지출한 것이라는 피고들의 주장을 인정하여 횡령금액에서 제외하였는바, 나머지 금액들에 대해서도 피고들이 횡령하였다는 주장을 뒷받침할 만한 자료는 제시하지 못하고 있다.

⑤ 원고는 별지 목록 1, 2 기재 각 금원과 관련하여 피고들을 특정경제범죄가중처벌등에관한법률위반(횡령) 등으로 고소하였으나, 대전지방검찰청 검사는 2018. 8. 31. 피고들에 대하여 증거불충분으로 혐의없음 결정을 하였다(대전지방검찰청 2018년 형제6797호).

4. 결론

따라서 원고의 피고들에 대한 청구는 이유 없으므로 이를 모두 기각하여야 한다. 이와 결론이 같은 제1심 판결은 정당하므로 원고의 항소는 이유 없어 기각한다.

재판장 판사 박선준, 판사 정정미, 판사 이흥주

목록 1(대표이사 감사 경리 기간)								
순번	사업자번호 :			고객명 : (주)				
	계좌번호 :			조회기간 : 2005-05-18 ~ 2014-09-03				
				조회신청내역 : 0 1 2 - 1 0				
	거래일시	출금액	입금액	거래내용	상대계좌번호	경리	감사	대표이사
113	2010-04-27 15:01:14	1,000,000	0					
114	2010-05-10 14:42:07	5,000,000	0					
115	2010-05-10 15:14:58	1,000,000	0					
116	2010-05-20 12:54:07	10,000,000	0					
117	2010-05-20 12:54:45	5,000,000	0					
118	2010-05-24 10:39:58	5,000,000	0					
119	2010-06-18 09:05:57	200,000	0					
120	2010-06-22 09:42:07	0	1,000,000					
121	2010-06-25 10:13:48	3,000,000	0					
122	2010-06-28 10:29:10	4,000,000	0					
123	2010-06-29 13:40:45	2,000,000	0					
124	2010-07-07 12:57:15	5,000,000	0					
125	2010-07-08 10:24:19	630,000	0					
126	2010-07-13 09:05:33	5,000,000	0					
127	2010-07-19 11:41:39	6,000,000	0					
128	2010-07-21 10:25:56	10,000,000	0					
129	2010-07-30 11:32:34	5,000,000	0					
130	2010-08-03 10:42:38	10,000,000	0					
131	2010-08-10 11:15:42	2,000,000	0					
132	2010-08-13 09:48:45	10,000,000	0					
133	2010-08-17 09:11:22	10,000,000	0					
134	2010-08-30 09:47:48	10,000,000	0					
135	2010-09-02 10:35:03	0	5,000,000					
136	2010-09-06 10:03:49	0	5,000,000					
137	2010-09-07 10:01:10	0	5,000,000					
138	2010-09-30 11:00:57	10,000,000	0					
139	2010-10-25 15:54:35	3,000,000	0					
140	2010-10-29 10:09:10	20,000,000	0					
141	2010-11-29 10:55:07	500,000	0					
142	2010-11-29 13:55:53	0	7,000,000					
143	2010-12-03 12:22:55	10,000,000	0					
144	2011-01-25 09:33:39	1,000,000	0					
145	2011-01-25 15:14:45	300,000	0					
146	2011-02-07 10:18:05	0	8,500,000					
147	2011-02-10 09:31:56	2,500,000	0					
148	2011-02-14 15:17:17	0	1,000,000					
149	2011-02-15 09:19:53	0	1,000,000					
150	2011-02-18 12:53:55	10,000,000	0					
151	2011-02-25 13:22:54	10,000,000	0					
152	2011-02-28 14:55:59	10,000,000	0					
153	2011-03-22 14:59:04	5,000,000	0					
154	2011-03-24 09:02:04	60,000,500	0					
155	2011-03-24 11:19:04	8,000,000	0					
156	2011-04-04 11:29:31	10,000,000	0					
157	2011-04-13 10:50:57	20,000,000	0					
158	2011-04-20 12:34:49	1,000,000	0					
159	2011-05-24 14:19:15	500,000	0					
160	2011-05-26 15:44:30	500,000	0					

부록 1(대표이사 [] 감사 [] 경리 [] 기간)								
순번	사업자번호 : []			고객명 : [] (주)				
	계좌번호 : []			조회기간 : 2005-05-18 ~ 2014-09-03				
				조회신청내역 : 0 1 2 - 1 0				
	거래일시	출금액	입금액	거래내용	상대계좌번호	경리	감사	대표이사
161	2011-06-01 14:03:46	500,000	0					
162	2011-06-07 09:31:24	500,000	0					
163	2011-06-10 10:08:09	11,000,000	0					
164	2011-06-13 11:03:09	300,000	0					
165	2011-06-16 11:32:51	200,000	0					
166	2011-06-17 10:27:11	200,000	0					
167	2011-06-21 09:49:16	500,000	0					
168	2011-06-24 09:42:10	1,500,000	0					
169	2011-06-29 10:50:58	300,000	0					
170	2011-07-06 14:21:00	500,000	0					
171	2011-07-07 15:50:25	6,000,000	0					
172	2011-07-18 11:34:03	600,000	0					
173	2011-07-18 15:25:50	5,500,000	0					
174	2011-07-25 14:02:11	500,000	0					
175	2011-07-25 14:29:16	10,000,000	0					
176	2011-07-27 11:15:21	600,000	0					
177	2011-07-29 11:10:41	1,500,000	0					
178	2011-08-03 14:40:37	600,000	0					
	소 계	547,630,500	57,500,000	반환대상금액	490,130,500			

[별지 목록 2]

목록 2(대표이사 감사 경리 기간)								
순번	사업자번호 :		고객명 : (주)		조회기간 : 2005-05-18 ~ 2014-09-03			
	계좌번호 :				조회신청내역 : 0 1 2 ~ 1 0			
	거래일시	출금액	입금액	거래내용	상대계좌번호	경리	감사	대표이사
1	2011-08-04 13:13:09	8,000,000	0					
2	2011-08-17 09:46:24	1,000,000	0					
3	2011-08-18 13:29:09	200,000	0					
4	2011-08-19 10:49:38	200,000	0					
5	2011-08-23 10:21:18	24,000,000	0					
6	2011-08-23 14:01:03	10,000,000	0					
7	2011-08-26 14:24:40	200,000	0					
8	2011-09-01 11:56:17	200,000	0					
9	2011-09-02 14:48:53	200,000	0					
10	2011-09-02 14:49:28	3,577,000	0					
11	2011-09-05 10:43:28	200,000	0					
12	2011-09-07 15:58:07	300,000	0					
13	2011-09-09 12:11:13	5,600,000	0					
14	2011-09-15 11:34:23	600,000	0					
15	2011-09-22 11:16:45	200,000	0					
16	2011-09-23 10:59:29	1,000,000	0					
17	2011-09-26 09:29:03	12,636,000	0					
18	2011-10-06 10:27:23	300,000	0					
19	2011-10-11 14:11:05	1,300,000	0					
20	2011-10-13 10:06:30	2,300,000	0					
21	2011-10-14 13:06:24	4,000,000	0					
22	2011-10-26 09:11:42	600,000	0					
23	2011-10-28 13:43:24	5,000,000	0					
24	2011-10-31 14:28:40	200,000	0					
25	2011-11-02 09:02:34	500,000	0					
26	2011-11-04 10:48:54	1,000,000	0					
27	2011-11-08 16:16:14	2,800,000	0					
28	2011-11-09 11:19:10	6,000,000	0					
29	2011-11-09 15:22:28	0	2,000,000					
30	2011-11-09 15:23:09	200,000	0					
31	2011-11-09 15:52:17	5,000,000	0					
32	2011-11-17 15:23:01	200,000	0					
33	2011-11-18 11:00:25	300,000	0					
34	2011-11-18 13:49:34	7,000,000	0					
35	2011-11-21 10:16:12	300,000	0					
36	2011-11-25 11:29:09	500,000	0					
37	2011-11-28 10:32:14	300,000	0					
38	2011-11-30 14:57:11	700,000	0					
39	2011-12-08 10:38:20	300,000	0					
40	2011-12-09 09:18:06	500,000	0					
41	2011-12-14 13:21:47	300,000	0					
42	2011-12-15 09:16:41	1,000,000	0					
43	2011-12-27 10:33:26	1,000,000	0					
44	2011-12-30 11:18:33	1,000,000	0					
45	2012-01-02 10:32:17	1,000,000	0					
46	2012-01-09 09:55:22	2,500,000	0					
47	2012-01-09 10:39:00	500,000	0					
48	2012-01-10 09:37:41	500,000	0					
49	2012-01-17 09:28:10	1,000,000	0					
50	2012-01-18 09:50:02	2,000,000	0					
51	2012-01-19 17:51:19	500,000	0					

목록 2(대표이사 감사 경리 기간)									
순번	사업자번호 :		고객명 : (주)		조회기간 : 2005-05-18 ~ 2014-09-03 조회신청내역 : 0 1 2 - 1 0				
	계좌번호 :								
	거래일시	출금액	입금액	거래내용	상대계좌번호	경리	감사	대표이사	
103	2012-08-13 10:20:01	500,000	0						
104	2012-08-14 14:38:17	5,000,000	0						
105	2012-08-16 15:59:04	2,800,000	0						
106	2012-08-21 14:55:00	300,000	0						
107	2012-08-24 15:14:46	300,000	0						
108	2012-08-27 09:04:07	3,500,000	0						
109	2012-08-29 09:25:08	300,000	0						
110	2012-08-31 14:36:07	1,000,000	0						
111	2012-09-02 18:03:27	0	10,000,000						
112	2012-09-12 09:17:51	1,000,000	0						
113	2012-09-19 15:47:27	0	1,000,000						
114	2012-09-25 09:08:20	4,000,000	0						
115	2012-09-25 09:13:48	0	4,000,000						
116	2012-09-28 10:02:12	7,500,000	0						
117	2012-10-04 09:31:17	1,000,000	0						
118	2012-10-10 14:44:31	500,000	0						
119	2012-10-18 09:29:58	700,000	0						
120	2012-10-23 15:00:13	300,000	0						
121	2012-10-31 11:27:02	300,000	0						
122	2012-10-31 11:46:59	24,208,000	0						
123	2012-11-02 09:46:10	400,000	0						
124	2012-11-07 11:29:46	1,000,000	0						
125	2012-11-09 15:13:59	700,000	0						
126	2012-11-14 11:35:32	500,000	0						
127	2012-11-26 09:58:08	700,000	0						
128	2012-12-07 15:15:02	500,000	0						
129	2012-12-13 09:10:16	500,000	0						
130	2012-12-18 11:12:02	500,000	0						
131	2012-12-28 14:09:32	10,000,000	0						
132	2013-01-03 09:30:37	700,000	0						
133	2013-01-08 10:40:05	300,000	0						
134	2013-01-11 11:04:18	500,000	0						
135	2013-01-17 13:23:20	600,000	0						
136	2013-01-23 11:04:35	300,000	0						
137	2013-01-23 11:10:58	0	600,000						
138	2013-01-28 10:23:34	600,000	0						
139	2013-02-04 09:55:28	4,500,000	0						
140	2013-02-08 09:11:08	1,400,000	0						
141	2013-02-13 10:02:58	1,500,000	0						
142	2013-02-18 09:48:46	300,000	0						
143	2013-02-25 10:57:15	300,000	0						
144	2013-03-06 11:03:55	500,000	0						
145	2013-03-11 13:42:21	300,000	0						
146	2013-03-14 14:40:43	300,000	0						
147	2013-03-20 10:22:05	300,000	0						
148	2013-03-25 11:34:14	700,000	0						
149	2013-03-27 15:24:41	500,000	0						
150	2013-04-01 10:26:13	0	20,000,000						
151	2013-04-01 11:06:30	7,524,080	0						
152	2013-04-04 10:53:36	400,000	0						
153	2013-04-11 11:14:22	300,000	0						

도 록 2(대표이사 [] 감사 [] 경리 [] 기간)								
순번	사업자번호 : []		고객명 : [] (주)					
	계좌번호 : []		조회기간 : 2005-05-18 ~ 2014-09-03		조회신청내역 : 0 1 2 - 1 0			
	거래일시	출금액	입금액	거래내용	상대계좌번호	경리	감사	대표이사
205	2013-09-17 10:14:45	500,000	0					
206	2013-09-24 10:51:53	500,000	0					
207	2013-10-01 09:25:05	1,000,000	0					
208	2013-10-02 11:14:47	1,000,000	0					
209	2013-10-14 12:06:55	1,000,000	0					
210	2013-10-30 11:26:21	500,000	0					
211	2013-11-07 11:22:55	500,000	0					
212	2013-11-15 11:58:20	500,000	0					
213	2013-11-19 11:36:38	500,000	0					
214	2013-11-22 11:16:41	1,000,000	0					
215	2013-12-05 11:33:22	1,000,000	0					
216	2013-12-26 10:21:23	1,000,000	0					
217	2013-12-30 15:06:28	1,500,000	0					
218	2014-01-07 11:10:59	500,000	0					
219	2014-01-09 15:11:55	500,000	0					
220	2014-01-09 15:12:19	500,000	0					
221	2014-01-15 10:38:28	700,000	0					
222	2014-01-22 11:19:26	500,000	0					
223	2014-01-23 11:58:24	300,000	0					
224	2014-01-28 14:24:20	1,500,000	0					
225	2014-02-03 11:51:48	500,000	0					
226	2014-02-07 10:06:51	1,500,000	0					
227	2014-03-12 10:04:06	500,000	0					
228	2014-03-17 11:08:10	500,000	0					
229	2014-03-26 11:02:51	500,000	0					
230	2014-04-08 10:32:03	1,000,000	0					
231	2014-04-10 17:50:14	14,549,273	0					
232	2014-04-15 11:47:17	1,000,000	0					
233	2014-04-23 13:53:45	6,080,000	0					
234	2014-05-15 10:37:05	500,000	0					
235	2014-05-26 10:44:07	1,000,000	0					
236	2014-06-30 10:48:48	1,000,000	0					
237	2014-07-01 17:18:50	2,000,000	0					
238	2014-07-10 10:18:32	20,400,120	0					
239	2014-07-21 11:02:03	300,000	0					
240	2014-08-20 09:33:29	1,000,000	0					
241	2014-09-02 11:24:51	1,400,000	0					
242	2014-09-03 09:52:59	0	100,000					
소 계		629,998,326	44,700,000	반환대상금액	585,298,326			
총 계		1,177,628,826	102,200,000	총 액	1,075,428,826	목록 1 + 목록 2		

11.

1) 2011. 8. 23.자 24,000,000원 + 2012. 2. 28.자 13,398,000원 + 2012. 4. 2.자
35,148,900원 + 2013. 7. 26.자 200,692,383원