

건설관련 법률상담

이원기 법무법인 유일 변호사

법에 따라 회생절차 또는 이와 유사한 절차를 밟게 된 경우 국가마다 법제도 다르고 법원의 해석 운용이나 관행도 다르므로 대응방안을 정확히 알기 어렵고 또 대응에 상당한 비용과 노력이 들게 되어 어찌할 바를 모르고 있다가 실기하는 사례도 없지 않다.

필자의 생각으로는 개별 기업(특히 중소기업) 차원에서 이러한 상황에 효과적으로 대응하기가 쉽지 않으므로 사업자 단체나 국가 차원에서 이러한 채권의 추심을 담당하는 전문기관이나 조직을 만들어 개별 기업은 이러한 기관이나 조직에 자신의 채권 추심을 의뢰하거나 매각하도록 하는 것을 검토해 볼 필요도 있지 않을까 한다(앞으로 이러한 업을 상업적으로 수행하는 기업이 생겨날 수도 있을 것이다).

기업 회생 12

연재를 마치며 이번 회에는 기업의 회생절차와 관련하여 그 동안 다루지 않았거나 간략하게만 다룬 사항으로서 알아두는 것이 좋을 것으로 보이는 사항에 대하여 살펴 보고자 한다.

1. 외국기업의 기업회생

오늘날 많은 국내기업들이 외국기업과 상거래를 하고 있는데 거래 외국기업에 대하여 외국에서 회생절차 또는 이와 유사한 절차가 진행되는 경우가 있다.

이와 관련하여 우리나라의 회생법이 외국에서 진행되는 회생절차의 국내법적 효력을 원칙적으로 인정하고 있으므로 외국은 물론 국내에 있는 재산이라 하여도 외국에서 진행되는 회생절차를 무시하고 강제집행을 할 수는 없다.

그런데 거래기업인 외국기업이 자국에서 자국

2. 관계회사와 기업회생

‘갑’ 회사와 ‘을’ 회사가 지분 소유로 연결되거나 동일인에 의한 경영상 지배를 받는 관계회사인 경우 ‘갑’ 회사의 기업회생절차가 ‘을’ 회사에 어떠한 영향을 미치게 되는지 살펴보기로 한다.

순수하게 법적으로만 보면 엄연히 별개의 법적 주체이므로 ‘갑’ 회사의 회생절차가 진행된다 하여 그것이 ‘을’ 회사에 직접적으로 법적 효력을 미치지 않는다.

그러나 현실적으로 관계회사들은 영업, 자금, 조직적인 면에서 상호 밀접히 연관되어 있는 경우가 많고 또 대외적 신용도도 상호 영향을 미치므로 ‘갑’ 회사의 회생절차가 진행된다면 ‘을’ 회사 역시 사정이 나빠지고 ‘갑’과 유사한 절차가 진행될 가능성이 상당히 높은 바, ‘을’ 회사와 거래

하고 있는 기업은 이후의 진행 상황을 예의 주시 하면서 필요하면 거래 중단이나 축소 등을 통하여 자신의 손실을 방지하거나 줄일 수 있는 방안을 고심하여야 할 것이다.

관계회사의 회생절차 진행이 미치는 부정적 영향력은 모회사에 대하여 회생절차가 진행되는 경우가 자회사에 대하여 회생절차가 진행되는 경우에 비하여 훨씬 큰 경우가 많은데 모회사의 회생절차가 진행되는 경우 자회사가 비록 회생절차에 들어가지 아니한 정상회사라 하더라도 모회사를 통하여 간접적으로 법원의 통제를 받게 되어 사실상 독립 경영을 할 수 없게 되는 경우가 많은 것도 그 한 이유가 된다.

그러므로 회생신청을 고려함에 있어서 자회사를 보유하고 있는 회사라면 그때부터는 가능한 한 영업, 자금, 조직 등의 면에서 상호의존성을 줄이고 필요하면 자회사를 매각하는 자구계획도 적극적으로 검토해 보아야 한다.

그러나 실제에 있어서는 반대로 오히려 상호의존성을 증가시키고 계열사 간 가공거래, 자금의 돌려 막기 등 불법적 거래를 하여 문제를 미봉하기에 급급한 경우도 없지 않는데 이러한 행위는 회공을 하기 위하여 화약을 가득 싣고 돌진해 오고 있는 적선을 앞에 두고 함선들을 고리로 연결하는 것과 다를 것이 없다.

3. 담보신탁과 기업회생

담보신탁이란 재산의 소유자(위탁자)가 채권자(수익자)를 위한 담보의 목적으로 자신의 재산 소유권을 제3자(수탁자)에게 이전하고 채무자 채무 불이행이 있으면 수탁자가 이를 매각하여 채권자의 채권 회수에 충당하는 것을 내용으로 하는 것으로 특히 부동산을 중심으로 전통적인 저당권을 대체하여 활용도가 높아지고 있다.

그런데 이 담보신탁에 대하여는 저당권이나 양도담보 등 전통적인 담보와는 달리 대법원은 이른바 도산절연효과 즉, 회생절차나 파산절차와 무관하게 수탁자가 수익자를 위하여 재산을 매각할 수 있음을 인정하고 있다.

이 때문에 담보신탁된 재산이 기업의 대체 곤란한 핵심재산인 경우 회생기업의 회생에 걸림돌이 될 수 있는 바, 기업이 평소에 자신의 재산을 담보신탁으로 제공함에 있어 이러한 점을 감안하여 전통적인 담보 제공보다 신중을 기할 필요가 있고, 회생신청을 검토하는 단계에서는 이 담보신탁 문제를 어떻게 해결할 것인지를 고민하여 나름 대로 해결 방안(예: 담보신탁 수익자를 설득하여 회생기업의 M&A와 담보신탁된 재산의 매각을 패키지로 진행)을 생각해 둔 다음 회생신청을 하는 것이 좋을 것이다.

담보신탁으로 말미암아 회생절차의 진행에 문제가 있을 경우 그로 인하여 손해를 보게 될 채권자 역시 담보신탁 문제의 해결 방안에 대하여 고민하여 필요하면 회생기업과도 긴밀히 협조하여야 할 것이며, 나아가 만약 담보신탁이 이루어진 시기, 담보신탁의 수익자, 담보신탁의 원인 등을 살펴 부인권 행사 요건을 충족하는 것으로 보이면 이에 대하여 부인권을 행사하도록 법원이나 관리인에게 촉구할 필요도 있을 것이다.

4. 기업회생 관련 최근 문제

자본주의의 안정적이고 건강한 발전을 위하여서는 기업가를 위한 사회적 안전망이 필요하며 그것이 바로 기업회생제도이다.

그럼에도 이에 대한 이해 부족 및 몇몇 잘못된 악용 사례로 기업회생 제도 자체나 이를 신청하는 기업가들에 대하여 은연중에 좋지 않는 감정을 가지고 기업회생 제도를 운영하고 제도를 바꾸고 하

다 보면 자칫 기업회생제도 자체를 위축시키지나 않을까 우려된다.

이와 관련하여 최근 많이 문제가 되고 있는 두 가지 점에 대하여 필자의 개인적 소견을 밝히고자 한다.


먼저 기업이 회생절차 신청 전에 CP나 회사채 등을 발행하여 자금을 조달하였다가 이후 회생절차를 신청하게 되었을 때 CP나 회사채 등을 발행하여 자금을 조달한 행위를 사기죄로 처벌하는 예가 종종 있다.

물론 채무를 정상적으로 변제할 수 없어 회생절차 신청이 불가피함을 알고서도 자금을 조달한 경우라든가, 기업가가 개인적으로 연대보증하거나 담보를 제공한 채무를 갚기 위하여 자금을 조달하거나 하는 등의 경우와 같이 사기죄 성립을 부인하기 어려운 예도 있을 것이나 사기죄 처벌에 신중을 기하지 않으면 일시적 유동성 부족문제만 해결하면 기업이 정상화될 것을 믿고 자금을 조달한 경우까지¹⁾ 사기죄로 처벌될 수 있다는 불안감을 주게 되어 기업회생 제도 자체를 크게 위축시킬 위험성이 있어 보인다.

다음으로 최근 정부가 회생기업의 M&A에서 전

사주가 채무만을 탕감받고 제3자를 내세워 차명으로 기업을 인수하는 것을 방지할 수 있도록 기업회생제도를 개선한다고 발표한 바 있다.

아직 구체적인 입법 내용은 알 수 없는 상태이고 또 부실경영에 중대한 책임이 있는 기업가의 차명인수나 기업가가 은닉해 둔 자신의 자금으로 차명인수를 하는 것은 방지해야 할 필요성은 분명히 있을 것이다.

그러나 회생절차에서 채무탕감은 거의 모든 기업회생절차에서 회생 필요성에 의하여 이루어지는 것이고, 현행 회생법이 기존 경영자의 경영권을 존중하는 DIP를 회생절차 기초로 하고 있음을 생각하면 기업가가 채무를 탕감받고 경영권을 유지하는 것은 현행 회생법이 예정하고 있는 정상적인 것이며, 한편으로 M&A는 기업회생을 위하여 매우 유용한 것임을 생각할 때 자칫 회생제도 개선 과정에서 기업가가 자신에 우호적인 제3자의 자금을 동원하여 법적 절차를 거쳐 기업을 인수하는 것까지 제한하는 방향으로 흘러 가서는 곤란한 것이 아닌가 생각된다. 

¹⁾ 필자는 이와 관련하여 상황을 냉정하고 객관적으로 살펴 필요하면 가능한 한 조기에 회생신청을 하는 것이 좋다는 것을 누누히 강조한 바 있으나, 이와는 별개로 객관적 상황인식의 실패를 사기죄의 고의와 같이 취급할 수는 없는 것이 아닌가 생각한다.



<이원기 변호사 약력>

서울대학교 법과대학 · 동대학원 졸업
한국장기신용은행 근무
제43회 사법시험
법무법인 세화

(현) 법무법인 유일
서울대 전문분야 법학연구과정(자본시장통합법, B법률, 기업구조조정)의 이론과 실무) 수료
서울지방변호사회 조세법, 통합도산법 과정 등 수료

법무법인 유일

서울시 강남구 삼성동 143-37 현대타워 6층 (135-877)
대표번호 02)563-1588, 팩스02)563-8181