公司債法理之研究

——論公司債制度之基礎思維與調整——

廖大穎◎著

國立成功大學法律學系法學叢書（十四）
國立成功大學法律學系法學叢書編輯委員會／編輯

正典出版文化有限公司 出版
PUBLISHER : ZENITH, TAIPEI

ISBN 957-30230-6-7
00300
9 789573 023067

正典出版文化有限公司 出版
PUBLISHER : ZENITH, TAIPEI

成功大學法律學系法學叢書 14

公司債法理之研究

論公司債制度之基礎思維與調整

廖大穎　著

國立成功大學法律學系法學叢書編輯委員會／編輯
正典出版文化有限公司／出版

國家圖書館出版品預行編目資料

公司債法理之研究：論公司債制度之基礎思維與調整／廖大穎著. ——一版. —— 臺北市：正典，2003［民 92］

面：　公分. ——（國立成功大學法律學研究所法學叢書：14）

參考書目：面

ISBN　957-30230-6-7（精裝）

1. 公司債　2. 債券

587.255　92012420

公司債法理之研究——論公司債制度之基礎思維與調整

作　　者：廖大穎

出 版 者：正典出版文化有限公司

台北市和平東路一段 202 號 12 樓

電話：（02）23692039　傳眞：（02）23673960

E-mail：zpc80013@seed.net.tw

一　　版：2003 年 7 月

定　　價：新台幣 300 元

郵撥帳號：19746114 正典出版文化有限公司

總 經 銷：成陽出版股份有限公司

桃園市春日路 1492 號

電話：（03）3589000　傳眞：（03）3581688

本書如有缺頁、破損、倒裝，請寄回總經銷處更換。

ISBN　957-30230-6-7（精裝）

目 錄

感言／3

作者簡歷／5

目錄／7

第一篇 序論／15

第一章 問題所在／17

第一節 我國債券市場分析 ／17
第二節 公司法與證券交易法的公司債制度／20
第三節 法社會學研究方法論
——財經法學的反省契機／22

第二章 本論文之研究構成／25

第一節 日本債券市場的變革與啟示／25
第二節 我國公司債法制的重新思考／26

第二篇 日本金融法制工程的改造
——公司債制度的變革與債券市場之影響／29

第一章 考察債券市場變化與金融制度改革的問題癥結／31

此为试读,需要完整PDF请访问: www.ertongbook.com

第一節　市場分析／31
壹、金融自由化時代之逆向萎縮／31
貳、泡沫經濟瓦解後的大幅成長／33
第二節　制度分析——原有公司債制度的問題所在／34
壹、變調的公司債市場／35
一、起債基準（適債基準）／35
二、公司債發行限額（社債発行限度額）／37
三、財務限制條款（財務限制条項）／38
貳、銀行對企業金融的影響／39
一、銀行主導公司債發行／39
二、銀行與公司債管理制度／41
三、企業資金之間接金融比值／42

第二章　新金融制度之興革與研議／45

第一節　銀證分離政策的緩和／46
壹、平成四年金融制度改革法案／47
貳、平成九年金融控股公司制度／48
第二節　公司債制度的全盤修正／48
壹、整合公司債法的體系／49
貳、調整起債規制與市場乖離現象／54
一、舊有規制之存疑／55
二、廢除起債基準與財務限制條款／57
參、公司債管理制度的變革／58
一、強制公司債受託制度／60
二、債權管理之法定職責與特約權限／62
三、特別代理人與利益衝突的防制／66

肆、私募債制度／68

第三章　債券市場自由化與債信風險
——保護公司債債權人的課題／71

第一節　債信評等制度／71
壹、公司債信用評等與資訊揭露／71
貳、日本債券信用評等制度之建立／73
參、信用評等與投資人信賴利益之保護／75
第二節　違約風險與公司債債權人之權益／76
壹、公司債制度修正前之處理債務不履行／76
貳、公司債制度修正後的課題
——回歸投資人自己責任原則／80
一、迴避強制性的公司債受託管理／80
二、財務條款特約的自由化／83
第三節　保護債權人與董事之第三人責任制度／85
壹、企業經營與債務不履行／85
貳、董事責任制度之擴張與適用
——債權人之損害賠償請求基礎／86
一、商法第 266 條之 3 的意義／86
二、債務不履行與企業經營之間接損害／88
參、董事責任與商業判斷原則／90

第三篇　我國公司債制度之問題分析與研議／95

第一章　公司債制度的基本架構／97

第一節　企業金融與公司債之發行／97
壹、股份有限公司之資金籌措／97

貳、公司債之有價證券化／98
參、證券市場的企業金融機制／100
第二節　保護公司債債權人與公司債之管理／101
壹、公司債債權人會議制度／103
貳、公司債債權人之受託人制度／104

第二章　債券發行政策之再檢討／107

第一節　發行市場／107
壹、民國 89 年證券交易法修正／107
一、公司債與新金融商品的開發／107
二、放寬公司債與公司法第 247 條之發行限額／108
貳、經濟部公司法修正草案與民國 90 年公司法修正／109
參、舉債限額的存廢爭議／111
一、發行公司債的瓶頸／111
二、放寬行政管制與尊重市場機制——以日本新公司債制度的變革為例／113
三、民國 91 年修正證券交易法與放寬私募債發行限額／117
肆、企業舉債與銀行・證券業務的連動效果／120
第二節　特殊公司債制度／122
壹、可轉換公司債與附認股權公司債／122
一、發行權益證券的經濟效益／122
二、利害關係人間的權益對立／124
三、公司法與特殊公司債的發行與管理／126
貳、公司債股份化之實現／127

一、轉換權與認股權的本質／127
二、權利行使與發行公司核給股份之義務／129
三、轉換權與認股權之保護
——從公司債債權人的立場／134
參、特殊公司債之發行／140
一、企業的資金調度與股東權益之保障／140
二、權益證券與授權資本制／142
第三節　私募制度／144
壹、不公開發行有價證券之問題所在／144
貳、私募制度之研議／146
一、企業金融法制的比較考察／146
二、我國私募新制的雛型
——民國 91 年證券交易法修正／150
參、關於證交法與公司法上私募制度之問題／156
第三章　公司債管理制度的再檢討／159
第一節　現行制度的分析／159
壹、公司債債權人自主管理的瓶頸／160
貳、公司債受託管理的缺陷／162
第二節　日本法的改革經驗與我國公司債法制之啟示／164
壹、公司債債權人會議制度／164
貳、公司債債權人之受託人制度／166
一、區分有・無擔保公司債的受託管理制度／168
二、公司債受託人與公司債管理公司制度／169
三、明確公司債受託人之權利義務關係／171

四、利益衝突的防制／174

第四篇　公司債之三角關係／177

第一章　公司債發行的法律關係——發行公司、公司債債權人與股東間之利益調整／179

第一節　發行公司債與公司財務／179
第二節　公司債契約的對造關係／180
壹、契約自由與公司債債權人之權益／180
貳、財務限制特約與確保發行公司之償債能力／182
一、投資行為的特約條款／183
二、處分資產與財務行為的特約條款／184
三、盈餘分派的特約條款／185
第三節　公司債債權人與股東間之利益衝突／186
壹、公司債債權人與股東之潛在性對立／186
貳、契約締結與利益調整的極限／187
一、私募公司債與債信風險承擔／187
二、公開發行與保護投資人／190
參、規制鬆綁與市場自由化之課題／192
一、公司債契約內容與調整的比較法制——美國法、日本法與我國法／194
二、調整特約條款的理想與實際問題／201
第四節　企業再編與保護公司債債權人之課題／203
壹、檢討組織再造程序之債權人保護／203
一、公司合併／204
二、股份轉換／206

三、公司分割／209
貳、公司債債權人權益與企業再編之決定
——公司債管理與董事責任制度／211

第二章 公司債管理的法律關係
——發行公司、公司債受託人與公司債債權人的利益調整／215

第一節 公司債管理與受託人制度／216
第二節 發行公司與公司債受託契約／217
壹、利益第三人之受託關係／217
貳、附擔保公司債信託／220
參、銀行保證與附擔保公司債之擬制／222
第三節 公司債管理與公司債債權人權益之保護／224
壹、公司債債權人會議與受託人制度的機能消長／224
一、承認公司債債權人團體的自治管理／224
二、公司債受託人之輔佐要職／226
貳、公司債受託人之財產管理制度／227
一、受託人權利義務的基本構造／228
二、利他性契約之公司債受託關係／229
三、現行公司法規定的缺陷與窘境／232
第四節 落實保護公司債債權人的課題
——從日本法制經驗與革新公司債受託人制度之芻議／234
壹、公司債受託人之權限／235
貳、公司債受託人之義務／237
參、公司債受託人的法律責任／240

此为试读，需要完整PDF请访问：www.ertongbook.com

肆、充實我國公司債受託人制度之要務／ 242

第五篇　結語／ 243

第一章　市場自由化與企業金融政策之調整／ 245

第一節　公司債發行限額的再商榷／ 245

第二節　公司債管理制度之再充實／ 248

第二章　保護公司債權人的法制政策／ 251

第一節　債權債務關係的契約風險與企業經營者責任／ 251

第二節　公司法第 23 條負責人對第三人責任規定的詮釋與擴張／ 253

壹、公司法人理論與董事責任／ 253

貳、債務不履行與董事責任／ 255

附錄：一、公司債發行架構圖／ 259

二、承銷契約／ 260

三、受託契約／ 264

四、代理還本付息契約／ 270

五、簽證契約／ 272

六、保證契約／ 274

參考資料：壹、本國文獻／ 279

貳、外國文獻／ 283

Ⅰ.日本法部分／ 283

Ⅱ.美國法部分／ 291

成功大學法律學系法學叢書 14

公司債法理之研究

論公司債制度之基礎思維與調整

廖大穎　著

國立成功大學法律學系法學叢書編輯委員會／編輯
正典出版文化有限公司／出版

感　言

這是西元2000年度在東京大學法學院的客座研究論文。原神戶大學神崎克郎教授於當年春季屆齡榮退，轉由東京大學江頭憲治郎教授繼之，成為個人博士後客座研究的指導教授。我在東京大學客座的時間很短，雖是日本文部科學省所屬財團法人交流協會長期招聘的研究員，但由於職務關係，不得不於論文架構初次佈局後，便匆匆與江頭教授辭行，返回成大，再利用課暇時餘，繼續研究；終於今年初夏，始將完成，然已過三個寒暑。

在本論文完成之際，蒙日本交流協會提供大學教授長期招聘的巨額研究獎助與國科會連續三個年度的專題研究計劃經費，誠是個人客座研究論文得以順利進行的重要關鍵，謹此誌謝。當然，這篇論文亦承國立中興大學財務金融系葉仕國副教授、南台科技大學財務金融系林文里講師、崑山科技大學國際貿易系陳哲斐講師、國證會計師事務所徐榮田會計師、安侯建業會計師事務所（高雄所）張誌純主任分析公司債制度的實務運作，並指點個人迷津之處，受益匪淺；同時，本論文的部分章節，有幸於成大法學、政大法學評論、月旦法學雜誌及民商法雜誌等刊物，惠予適時公開，發表拙見的機會，且亦蒙法律各界前輩與企業金融的先進指正，提供寶貴的意見，修正個人孤陋而寡聞的看法，實受益良多，併此致意萬分。

惟本書『公司債法理之研究——論公司債制度之基礎思維與調整』，雖有幸收錄於成大法學叢書第14輯，但作者學殖未深，恐文中見解仍有未成熟之處，祈請讀者各位不吝指正。此外，尤其是本論文作成，歷時三年，始有眉目之形，成大法律所碩士班張維民同學、蕭

雅毓同學、廖哲宏同學與張誌純同學等隨時幫忙處理稿件的一群得力助手，當然亦是功不可沒。

廖大穎　謹誌

二〇〇三年 初夏

作者簡歷

廖大穎	1962 年 10 月 24 日生於南投縣
1981~1986 年	台灣大學法律學系畢業
1986~1988 年	服役
1989 年	日本公費留學
1989~1992 年	神戸大學大學院法學研究科博士課程前期
1992 年	法學碩士
1992~1995 年	神戸大學大學院法學研究科博士課程後期
1996 年	法學博士
1996~1998 年	國立高雄第一科技大學金融系所副教授
1998~2003 年	國立成功大學法律所副教授
2000 年	東京大學法學部客座研究員

學位論文：

1. 法學碩士論文----先物取引における投資勧誘規制の研究，神戸（未出版，1991 年 12 月）
2. 法學博士課程修了論文----米国市場における投資勧誘規制の研究，神戸（未出版，1994 年 12 月）
3. 法學博士論文----市場仲介者の投資勧誘における民事責任，京都（自版，1995 年 11 月）

著作：

1. 證券市場與股份制度論，台北（元照，1999 年 5 月出版）
2. 公司法原論，台北（三民書局，2002 年 2 月出版）
3. 证券市场与股份制度论，北京（中国政法大学，2002年 8 月出版）
4. 公司制度與企業金融之法理，台北（元照，2003 年 3 月出版）

此为试读，需要完整PDF请访问：www.ertongbook.com