

歐盟與全球化論叢 EU & Globalization Forum

金控公司與併購

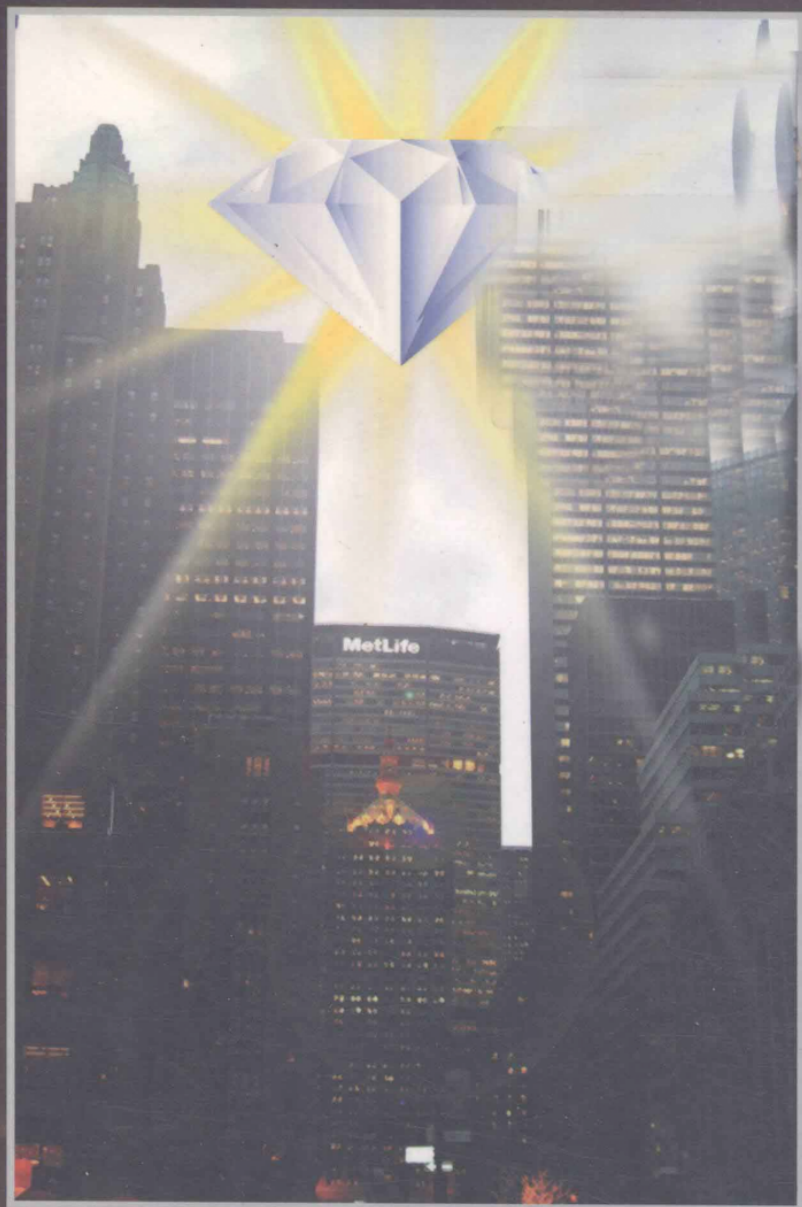
—金融改革與財經犯罪

主編◎陳志龍教授 Prof. Dr. Chen, Tze-Lung

金融持株会社と買収・合併－金融改革と財政經濟犯罪

Financial Holding Company and Merger
—Crime and Reform in Finance





金控公司與併購 — 金融改革與財經犯罪

Financial Holding Company and Merger
— Crime and Reform in Finance

金融持株会社と買収・合併
— 金融改革と財政經濟犯罪

主編◎ 陳志龍教授
Prof. Dr. Chen, Tze-Lung

編輯◎ 吳佳樺 / 梅興弘 / 林盛煌 / 江如蓉 / 戴敬哲
林靖華 / 吳佳霖 / 林汎璇 / 張筱隴 / 高景閣

Chia-Hua Wu / Shing-Horng Mei / Sheng-Huang Lin / Ju-Jung Chiang
Jing-Jhe Tai / Ching-Ping Lin / Chia-Lin Wu / Fan-Shiuan Lin
Hsiao-Lung Chang / Jing-Ke Kao

翰 蘆 圖 書 出 版 有 限 公 司

Hanlu Publishing Co. Inc. Taipei, Taiwan

建議參考引註方式：

陳志龍：金控公司與併購－金融改革與財經犯罪，翰蘆圖書，
台北，2006 年

封面圖案設計：莊雅琪 六色國際有限公司 moonriver34@6color.net
封面攝影：陳志龍

金控公司與併購

— 金融改革與財經犯罪

Financial Holding Company and Merger
— Crime and Reform in Finance

金融持株会社と買収・合併
— 金融改革と財政経済犯罪

主編 陳志龍教授

國立臺灣大學法律學院教授

Chief Editor: Dr. Chen, Tze-Lung
Professor of Law
National Taiwan University
Taipei, Taiwan

陳 序

金融控股公司之立法，嚴格言之，並非師法美國，也不是爲了創立金融王國（或帝國）。2001年立法院例外召開臨時會，其目的在審查所謂金融六法，而金融控股公司法恰為其中之一，當年本人代表財政部在二、三讀及朝野協商時所強調者，即在說明我國銀行法第二十五條早有金融控股公司之名辭，只是並無定義及功能性之規定，與美國金融現代化法採相同之名稱，只能說是市場發展形勢之所需；至如建立金融王國之說，不如說是承認進而規範已存在金融集團之活動。緣在立法之前，同一群組之股東已分別成立銀行、證券、保險服務不同行業之公司，表面上各具法律人格，實際運作則有一無法律人格之總管理處負責，為期名實相符，運作有據，並使責任歸屬明確，成立金融控股公司為一適當之選擇，因此金融控股公司法之通過，絕非拾人牙慧，更非為建立金融帝國。

以世界舞台言，財雄勢厚之金融集團甚多，台灣第一大銀行如乘以三十倍，亦難進入世界十大之列，可見以世界眼光言，台灣實無所謂金融帝國之存在，因而如何協助我國金融產業面對全球化挑戰，進而支援經濟發展，政策面及法律面之研究，即愈趨重要。

陳教授志龍兄曾擔任行政院公平交易委員會委員，關注我國財經法秩序的建立，其在國立台灣大學法律學研究開設系列的財經行政與財經犯罪專題研究，對於近年來金融控股公司法之規範與實務的問題迭有專論，復加以參與研討的法官、檢察官、律師、研究生的論文，彙整成為「金控公司與併購」專書。該書區分為總論與各論，前者乃一般性政策與學理探討，後者則針對國內金控公司併購

實務之檢討。本書除以國內個案為探討態樣，亦援引國外法律制度，為比較法思考層面深入探討，內容豐富而多元，對於財經刑法的認知，頗具有基本的貢獻，為有意瞭解財經犯罪人士的重要參考書籍。

本人有幸先睹該書部分內容，對其見解，部分擊節讚賞，部分卻未能贊同，但誠如志龍兄常言，「多元社會允許不同意見」，學理之爭自能納百川而成大海，對財經發展提供新角度，應值肯認。況且，陳教授之治學與用功，為本人所深知，逢其新書邀序，忝為學長並曾共同於台大國發所講授財經法專題之前緣，自不容推辭。期望藉本書之問世，能提供各界另一思考之新觀點，如有助於健全我國財經法秩序，更屬美事，故樂為之序。



陳 冲

合作金庫銀行董事長

謹誌

序 言

憲法對於人民財產權之保障，如何具體落實，有賴於財經法秩序之建立，而人民的財產權為立法核心價值，尚須仰賴獨立財經司法機關加以檢驗。

我國的財經法秩序，表面上遵循法定原則，但實際上卻採行意定原則，由財經政策者決定，並無明確、客觀的財經法規範、法秩序，發生爭議時，往往取決於行政機關的行政命令；在財經司法上，我國並無獨立、自主的財經法院，而由行政法院審理，對財經法律的重視程度嚴重不足，與先進國家努力建構財經法制、設立財經法院的趨勢，大不相同，雖在大學設立財經法律系，培養財經法人才，然因不了解財經犯罪的本質，致財經犯罪的訴追與財經刑事審判，不見成效。

近年來，國內完成第一次金改，並積極從事二次金改，包括修正公司法，允許股份公司得以法人為一人股東、強調官股民營化、國營事業釋股、鼓勵金控公司進行併購等，因此發生諸多爭議，亦使研究公司法學說與實務時，面臨以往不同的思考模式。二次金改，從積極的層面，係為了和國際競爭，即併購是當前國際時勢所趨。然遊戲規則是否客觀公平、衍生的社會經濟問題如何處理，則涉及財經法秩序之公平性，對此，國內學者似未探討根本問題。

為此，筆者即以此為探討重點，提出先進法治國家的基本認知，作為我國建立財經刑事法秩序的基本思考，除有筆者專論外，並將筆者在台大法律學院開設「金控公司與併購犯罪專題研究」課程，課堂上與學生共同研討之成果，集結成冊，期透過本書建立財

經行政與財經犯罪的正確基本認知，使本書成為國內此領域的先期拓荒者。

本書在總論中，以我國金控公司歷史發展圖，探討當前金控公司併購之基本思考。本書各論，則係針對一次、二次金改實際發生案例，如新光金控、台新金控公司、開發金控、中信證券、富邦金控、臺灣土地開發股份有限公司信託部門讓售等併購案例，探討我國金控公司之併購問題。本書亦針對金控併購，所涉及公司治理的不同思維，即公司治理，究竟係以公司「經營階層」之權力為導向，抑或以公司「股東」之財產權為核心價值，加以探討。

本書之完成，承蒙台大法律學系研究所研究生吳佳樺、戴敬哲、台大法律學系學生梅興弘、林靖苹、吳佳霖、張筱隴及江如蓉律師、林盛煌律師等擔任編輯工作，使得本書得以迅速問世；陳岳甫、周顯黎、陳光耀、林汎璇、高景閣、陳映君、何怡潔、增山加奈、高宗惠美等，提供專業及語文意見，使更多外國讀者得以認識本書，在此謹一併表達感激。

本書出書時間倉促，考慮面向或有不足，尚期讀者提出寶貴意見，鞭策筆者更進一步達成相關論著的圓滿性。



陳志龍

台大法律學院教授

Preface

The realization of constitutional protection of the property rights of the people depends on the establishment of financial legal order. While securing the property rights of the people as the core value in legislation, independent judicial institutions for financial and economic litigations play a decisive role.

The financial legal order in Taiwan conforms to the principle of legality on the surface, but resembles “the principle of arbitrariness” in practice. In reality, this so-called “financial legal order” rests on the decisions of financial and economic policy-makers rather than explicit and objective laws. Therefore, disputes are usually arbitrated according to administrative decrees issued by the executive branch. As for the financial judiciary in Taiwan, litigations concerning finance and economics are generally heard in Administrative Courts, which lack not only independence but also specialty in finance and economics. The neglect of financial and economic laws in Taiwan contrasts sharply with the devotion in advanced nations, where financial and economic legal systems have been enhanced, and so have specialized courts for financial and economic litigations been instituted. Although departments of financial and economic laws, which aim to train experts in such field, have been founded in universities around the island, until the fundamentals of crime in finance and economy are recognized, prosecution and judgment of such crime may never be consummated.

Taiwan has accomplished “the First Financial Reform” and has recently been engaged in “the Second Financial Reform”, which comprises amendments to the Company Act, permission for the stocks of corporations to be held solely by one corporate body, emphasis on privatization, release of the stocks of the public sector, and encouragement of mergers of

financial holding companies. As subsequent controversies are arising, legal studies and practices related to companies are faced with unfamiliar ideology. Allowing for international competitiveness, especially, in such international environment abounds with merger and consolidation, “the Second Financial Reform” seems to have its positive aspects. Nonetheless, are the rules of the games objective and just? And, how the socio-economic consequences are to be handled? These questions concern the equality and justice in the financial legal order. It is doubtful that academics in Taiwan have contemplated the core of these problems.

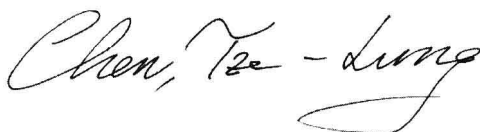
I therefore render socio-economic studies on financial reforms the focus of this book and introduce the fundamental conception from juristically advanced nations to be the ideology of the formation of financial legal order on the island. In addition to my own discourse, a few studies written by students who took part in the “Financial Holding Company and Financial/Economic Crime” seminar with me are also included in this book. Hopefully, this book would lay the foundation of the concepts of financial and economic administration and crime and serve as Taiwan’s pioneer in this field.

In part one of the book (General Topics), the chronological chart on the development of financial holding companies in Taiwan would provide readers with the fundamental concepts of recent mergers of financial holding companies. The second part of the book (Case Discussion) presents and studies actual cases that broke out during either the first or the second financial reform. These merger cases involve major financial holding companies such as Sin Kong, Tai Shin, China Development, Chinatrust, and Fubon as well as ordinary corporations such as Taiwan Development Corporation. In-depth information about mergers of financial holding companies would be provided through these case studies. Moreover, the book points out the relationship between the recent mergers and different notions of corporate governance. The differences root in the core value of

the notions: Does the significance of corporate governance derive from the power of companies' managements or the property rights of shareholders?

I would like present my gratitude to Chia-Hua Wu, Jing-Jhe Tai, graduate students of the master program at College of Law, NTU, Shing-Horng Mei, Ching-Ping Lin, Chia-Lin Wu, Hsiao-Lung Chang, undergraduates at College of Law, NTU, Attorney Ju-Jung Chiang and Attorney Sheng-Huang Lin for their editorial endeavors, which allowed the book to be published in time. Yue-Fu Chen, Sian-Li Jhou, Kuang-Yao Chen, Fan-Shiuan Lin, Jing-Ke Kao, Ying-Chun Chen, Yi-Chieh Ho, Emi Takamune, and Kana Masuyama offered valuable advises in translation and other areas of expertise, which has made it possible for many foreign readers to be acquainted with this book. I wish to acknowledge their kindnesses.

Constrained by scarcity of time, the book might not be as comprehensive and flawless as our ideals. Please do not hesitate to share your comments and suggestions with us, for your comments and suggestions are the source of perfect writings.

A handwritten signature in cursive script, reading "Chen, Tze-Lung". The signature is written in dark ink and is positioned above the printed name.

Dr. iur. Chen, Tze-Lung,
Professor of Law
National Taiwan University,
Taipei, Taiwan

前 書 き

憲法が如何に人民財産権の保障を具体的に実行するかは、財政経済秩序の建立によるものである。また、人民の財産権は立法の核心価値であり、尚独立した財政経済司法機関に頼らなければいけず、其れを検証しなくてはならない。

わが国の財政経済法秩序は、表面上法定原則に従っているように見えるが、事実上任意原則を採っており、財政経済政策者によってきめられ、明確及び客観的な財政経済法規範、法秩序がなく、従って、一旦争いが起きたとき、行政機関の行政命令に従うことが多いのである。財政経済司法上、わが国は独立した自主的な財政経済裁判所がなく、行政裁判所によって審理され、財政経済法律に対しての重視程度は明らかに足らず、先進国が努力して作り上げようとしている財政経済法制、財政経済裁判所設立の趨勢とは大違いである。大学で財政経済学部を設置し、人材を育成しようとしたものの、財政経済犯罪の本質を理解していない故、財政経済犯罪の訴追と財政経済刑事審判において効果がみえないという結果となった。

近年、国内では、一回目の金融改革が終わり、積極的に第二回の金融改革に励んでいる。これは、会社法の修正を含んでおり、株式会社が法人を一人の株主とすることを許可し、官株の民営化、国営事業株の釈放を強調し、金融持株会社が買収合併を進行する事などを激励した故、様々な論争が起き、これは会社法学説及び実務に臨むとき、改めて過去と違った思考方式に直面することになった。積極面から考えれば、第二回目の金融改革は、国際競争のためにあり、買収合併もまた国際時勢に追われたものだといえる。しかし、ゲームのルールは客観的且つ公平であるか、また、社会経済問題として起きた問題を如何に処理するか、これらは財政経済法秩序の公平性に関わっているが、これに対して、国内学者は、まだその根本問題について探求していないようである。

その為、筆者はこれらを討論の重点とし、先進法治国家の基本認知を提出し、わが国が財政経済刑事法秩序を建立する際の基本思考とし、筆者専論

以外にも、国立台湾大学法学部で「金融持株会社と買収合併犯罪專題研究」コースを開設し、授業中に生徒と共に探求した成果を一冊の本にした。この本を通して、財政經濟行政及び財政經濟犯罪の正確な基本認知を建立し、またこの本が国内で、この領域におけるパイオニアとなれるよう願っている。

本書は総論の中で、わが国の金融持株会社の歴史發展図をもとに、現在の金融持株会社の買収合併の基本思考を討論したいと思う。本書各論では、第一回、二回の金融改革で実際に起きたケースに焦点をあて、例えば、新光金控、台新金控公司、開發金控、中信證券、富邦金控、臺灣土地開發股份有限公司信託部門讓售等の買収合併ケースでわが国の金融持株会社の買収合併問題について討論した。本書は、金融持株買収合併が及ぶ会社管理の違った思惟及び会社管理は一体会社の「經營階層」権力を下に動いているのか、或いは会社「株主」の財産権を核心価値としているのかを、更に深くまで討論した。

本書の完成は、国立台湾大学法律大学院生吳佳樺、戴敬哲、国立台湾大学法学部学生梅興弘、林靖苹、吳佳霖、張筱隴及び江如蓉弁護士、林盛煌弁護士等が編集の仕事を担当して下さったゆえ、この短い時間の中、無事出版できた。また、陳岳甫、周顯黎、陳光耀、林汎璇、高景閣、陳映君、何怡潔、増山加奈、高宗恵美等も專業及び翻譯方面でのアドバイス等を提供して下さい、この本がより多くの海外読者に読んでもらうことができ、ここに共に感謝の意を表したいと思う。



陳 志 龍
台大法律學院教授

金融控股公司、併購與財經犯罪

任課教授：陳志龍教授

課程大綱：

一、課程名稱：金控公司第二波併購與發展、資訊揭露原則之落實

二、課程目的：

1. 本課程係針對當今重大的財政金融所引發可能的當前金融組織型態，尤其是「金控公司」的第二波併購走向列為重點。亦即對於「金控公司」的第一波設立與第二波的「新發展」，在「質」與「量」上有何異同之研究。
2. 為求「公司治理有效性」，而對影響上市公司經營訊息的即時揭露問題，為財經監理的重點，亦列為美國 2002 年沙賓法的重點。德國甚至設立獨立的金融監理署，對於證券、期貨、銀行、保險等經營領域，展開主動的、他律式的監理。此等國外對抗「財經犯罪」（即所謂黑金犯罪）的新做法，亦為本課程研討的重點。

三、內容大要：

本課程結合前述我國的現時需求，並兼及國外的發展而予以研究。其主要探討問題如下：