

Of the People

學術專論

# 公司與企業法制 (二)

## Laws on Corporation



王文宇 著

元照出版



更多法律电子书尽在 [docsriver.com](http://docsriver.com) 商家巨力书店

## 本書簡介

邁入二十一世紀，如何建構完備的公司與企業法制，成為各界關注之焦點。本書一方面收錄學術性論文，從理論面探討公司企業法制之重要議題，如股權結構與公司治理的關係、非合意併購的政策與法制等，深入剖析問題並提出修法建議；一方面收錄案例式短文，針對特定議題（如技術股與勞務股、股東會與董事會共享之權利），提供短小簡潔的解答，以利入門者的研習與閱讀。故可發揮深入淺出、相輔相成的效果。

# Laws on Corporation

ISBN 978-986-7279-92-7



9 789 867 27 992 7



1D102PA

定價：420元



元照出版公司

地址：臺北市館前路18號5樓

電話：(02)2375-6688

網址：www.angle.com.tw

D927.582.291.91/5

:2

2007

✓

# 公司與企業法制(二)



王文宇 著

元照出版公司

國家圖書館出版品預行編目資料

公司與企業法制(二) / 王文字著. -- 初版. --  
臺北市：元照，2006〔民95〕  
面： 公分

ISBN 978-986-7279-92-7 (平裝)

1. 公司 - 中華民國 - 論文, 講詞等

587.207

95019746

## 公司與企業法制(二)

ID102PA

2007年1月 初版第1刷

作 者 王文字  
出 版 者 元照出版有限公司  
100 臺北市館前路 18 號 5 樓

海 網 址 [www.angle.com.tw](http://www.angle.com.tw)  
外 定 價 新臺幣 420 元  
用 訂 購 專 線 (02)2375-6688 轉 503 (02)2370-7890  
書 訂 購 傳 真 (02)2331-8496  
郵 政 劃 撥 19246890 元照出版有限公司

Copyright © by Angle publishing Co., Ltd.

登記證號：局版臺業字第 1531 號

ISBN-10 986-7279-92-1

ISBN-13 978-986-7279-92-7

ISBN: 9789867279927

人民幣價：262.5

# 序

邁入二十一世紀，各國均致力於建構完備的公司與企業法制，以符合現代經濟活動之需求，於全球化趨勢下登上新世紀舞台。在此背景下，近年來我國公司法等企業法制亦歷經大幅修改，其影響既深且遠，其中各項變革之利弊得失如何？允宜深入探討。此外，現行規範是否仍有不足或應予修訂之處？亦為學者研究之重心。

本書延續「新公司與企業法」書系，收錄作者相關領域之多篇論文。這些論文可分為兩類，第一類為學術性論文，從理論面探討公司企業法制之重要議題，如股權結構與公司治理的關係、非合意併購的政策與法制等，嘗試深入剖析問題並提出修法建議。第二類為刊載於「月旦法學教室」之短文，它們採取案例研討方式，針對特定議題（如技術股與勞務股、股東會與董事會共享之權利），提供短小簡潔的解答，以利入門者的研習與閱讀。作者希望此舉能發揮深入淺出、相輔相成的效果。

本書之問世，作者要感謝元照出版公司同仁之辛勞，以及台大法律學院許多師生長期的鼓勵與支持。當然，本書探討之議題既深且廣，立論與內容難免有疏漏之處，尚請各界不吝指教。

王文宇

於台大法律學院

2006年11月

# 目 錄

---

## 序

## 第一篇

### 第一章 從股權結構論公司治理法制

|                            |    |
|----------------------------|----|
| 壹、前 言.....                 | 5  |
| 貳、各國企業股權結構之現狀.....         | 8  |
| 一、股權分散結構——英美.....          | 8  |
| 二、股權集中結構——其他國家.....        | 9  |
| 三、小結——法律的關鍵角色.....         | 10 |
| 參、分散結構與集中結構之分析架構.....      | 12 |
| 一、股權分散結構之代理成本.....         | 12 |
| 二、股權集中結構之代理成本.....         | 14 |
| 三、小結——股權集中結構之利弊.....       | 16 |
| 肆、集中結構之實證分析與規範策略.....      | 18 |
| 一、股權與控制權之背離——少數控制股東結構..... | 18 |
| 二、控制者私利與公司法制之關聯.....       | 21 |
| 三、小結——公司治理之法制策略.....       | 23 |
| 伍、台灣股權結構與公司治理法制之檢討.....    | 24 |
| 一、台灣之股權結構——少數控制股東結構.....   | 24 |
| 二、有關股權結構之立法政策.....         | 26 |
| 三、台灣公司治理法制之改革方向.....       | 28 |
| (一)納入控制股東之規範.....          | 28 |
| (二)加強利益輸送之取締.....          | 29 |

|                          |    |
|--------------------------|----|
| (三)限制交叉持股表決權之行使.....     | 31 |
| (四)維持經營權爭奪與委託書徵求之中立..... | 33 |
| (五)引進獨立董事制度之問題.....      | 35 |
| 陸、結語.....                | 36 |

## 第二章 非合意併購的政策與法制

### ——以強制收購與防禦措施為中心

|                        |    |
|------------------------|----|
| 壹、前言.....              | 41 |
| 貳、非合意併購制度的利弊分析.....    | 44 |
| 參、我國非合意併購的法規與環境.....   | 48 |
| 一、我國的公開收購法規.....       | 48 |
| (一)公開收購之標的.....        | 49 |
| (二)公開收購之對價.....        | 49 |
| (三)公開收購之程序.....        | 50 |
| (四)強制收購制度.....         | 50 |
| 二、非合意併購的法規環境.....      | 51 |
| 肆、非合意併購的比較法制.....      | 53 |
| 一、英國法制.....            | 53 |
| 二、美國法制.....            | 56 |
| 三、歐盟公開收購指令.....        | 59 |
| 四、日本法制的變革.....         | 61 |
| 五、小結.....              | 63 |
| 伍、我國非合意併購的政策與法律.....   | 66 |
| 一、我國公司的股權結構與公司治理.....  | 66 |
| 二、防止控制股東的自利行為.....     | 68 |
| 三、議題一：確立強制收購制度.....    | 69 |
| 四、議題二：確立防禦措施的中立原則..... | 70 |
| 陸、結語.....              | 73 |



## 第三章 評新修訂公司法

### ——兼論股東民主法制

|                                      |    |
|--------------------------------------|----|
| 壹、本次公司法修法背景 .....                    | 79 |
| 貳、本次修法重點 .....                       | 80 |
| 一、加強股東民主機制(一)——表決權行使方式<br>多元化 .....  | 80 |
| 二、加強股東民主機制(二)——增加股東提案權 .....         | 81 |
| 三、加強股東民主機制(三)——增加董監事候選人<br>提名權 ..... | 82 |
| 四、加強股東民主機制(四)——股東會議事手冊 .....         | 83 |
| 五、授權資本制之採行 .....                     | 83 |
| 六、交叉持股之防止 .....                      | 85 |
| 七、發起人資格限制之放寬 .....                   | 86 |
| 八、其 他 .....                          | 87 |
| (一)不得以臨時動議提出之事項 .....                | 87 |
| (二)不得於股東會開會當日撤銷委託 .....              | 87 |
| (三)電子開會通知及議事錄之製作分發 .....             | 88 |
| 參、本次修法重點之評析 .....                    | 89 |
| 一、加強股東民主機制(一)——表決權行使方式<br>多元化 .....  | 89 |
| 二、加強股東民主機制(二)——增加股東提案權 .....         | 91 |
| 三、加強股東民主機制(三)——增加董監事候選人<br>提名權 ..... | 94 |
| 四、加強股東民主機制(四)——股東會議事手冊 .....         | 95 |
| 五、授權資本制之採行 .....                     | 97 |
| 六、交叉持股之防止 .....                      | 98 |
| 肆、結 語 .....                          | 99 |

## 第四章 設立獨立董監事對公司治理的影響

|                             |     |
|-----------------------------|-----|
| 壹、前 言 .....                 | 103 |
| 一、研究動機與目的 .....             | 103 |
| 二、研究方法 .....                | 103 |
| 三、論文架構說明 .....              | 103 |
| 貳、公司治理與法律 .....             | 104 |
| 一、公司治理之基本概念 .....           | 104 |
| 二、公司治理之功能與重要性 .....         | 105 |
| 三、公司治理與法律 .....             | 107 |
| 參、獨立董監事制度 .....             | 110 |
| 一、二元制——我國之董事、監察人制度 .....    | 110 |
| 二、一元制——獨立董事制度 .....         | 110 |
| 三、我國引進獨立董監之爭議 .....         | 113 |
| (一)贊成派 .....                | 113 |
| (二)反對派 .....                | 114 |
| (三)本文立場 .....               | 114 |
| 四、大型（公開發行）公司與獨立董事制度 .....   | 115 |
| 肆、台灣公司治理之現狀 .....           | 117 |
| 一、二〇〇一年公司法有關公司治理之重要修正 ..... | 117 |
| (一)董事及董事會 .....             | 117 |
| (二)監察人 .....                | 117 |
| (三)小 結 .....                | 118 |
| 二、目前仍存在之基本問題 .....          | 118 |
| 伍、各國獨立董事制度之簡要分析 .....       | 120 |
| 一、美國之獨立董事制度 .....           | 120 |
| 二、英國之獨立董事制度 .....           | 123 |

|                        |     |
|------------------------|-----|
| 三、日本之獨立董事制度 .....      | 125 |
| (一)一九九三年引入獨立監察人 .....  | 125 |
| (二)二〇〇二年採用雙軌制 .....    | 126 |
| 四、韓國之獨立董事制度 .....      | 128 |
| 五、小 結 .....            | 130 |
| 陸、證券交易法獨立董事草案之評析 ..... | 131 |
| 一、多重選擇之不當 .....        | 131 |
| 二、配套機制之不足 .....        | 132 |
| 三、未能釐清基本法制 .....       | 133 |
| 柒、本文建議之改革方向 .....      | 135 |
| 一、選擇獨立董事制 .....        | 136 |
| 二、選擇監察人制 .....         | 138 |
| 捌、結 語 .....            | 140 |

## 第五章 向上提升或向下沉淪？

### ——論國際化對我國公司法制之影響

|                                     |     |
|-------------------------------------|-----|
| 壹、前 言 .....                         | 145 |
| 貳、公司營運國際化之規範意義 .....                | 146 |
| 一、規範競爭與管理漏洞 .....                   | 146 |
| 二、關於規範競爭之學說——以證券市場之規範<br>競爭為例 ..... | 149 |
| 三、良性競爭或惡性競爭？ .....                  | 152 |
| 參、境外公司之出現與影響 .....                  | 154 |
| 一、境外公司之出現與運用 .....                  | 154 |
| 二、境外公司之影響與衝擊 .....                  | 158 |
| 肆、跨國上市之趨勢與影響 .....                  | 160 |
| 一、跨國上市之趨勢 .....                     | 160 |

|                          |     |
|--------------------------|-----|
| 二、跨國上市之影響 .....          | 163 |
| (一)對各國公司治理模式的影響 .....    | 163 |
| (二)對各國證券市場（交易所）的影響 ..... | 166 |
| 伍、結語——向上提升或向下沉淪？ .....   | 168 |

## 第六章 從公司不法行爲之追訴論民、刑、 商法之分際

|  |     |
|--|-----|
| 壹、前 言 .....                            | 173 |
| 貳、民、刑、商法之分際——以證交法有關<br>利益輸送之規範爲例 ..... | 175 |
| 參、公司負責人民、刑事責任之追訴與分際 .....              | 179 |
| 肆、民商合一衍生之不法行爲追訴與分際問題 .....             | 183 |
| 一、以銀行法與證交法修正草案爲例 .....                 | 183 |
| 二、以財報不實或證券詐欺爲例 .....                   | 186 |
| (一)證交法之規定 .....                        | 187 |
| (二)民法之規定 .....                         | 189 |
| (三)公司法之規定 .....                        | 190 |
| (四)小 結 .....                           | 190 |
| 伍、結 語 .....                            | 191 |

## 第七章 公司章程之定位與資本制度之改革

|                     |     |
|---------------------|-----|
| 壹、前 言 .....         | 197 |
| 貳、公司章程之意義及性質 .....  | 198 |
| 參、章程之對世效力及功能 .....  | 201 |
| 肆、資本之意義及資本三原則 ..... | 204 |
| 一、資本的意義 .....       | 204 |
| 二、授權資本制 .....       | 205 |

|                                       |     |
|---------------------------------------|-----|
| 三、資本三原則.....                          | 207 |
| 四、資本三原則之檢討.....                       | 208 |
| 伍、資本與股份之關係.....                       | 210 |
| 一、股票面額之與公司資本.....                     | 210 |
| 二、股票之折價發行.....                        | 211 |
| 三、票面金額股、低票面金額股與無票面金額股.....            | 212 |
| 四、各票面金額制度對股利分派的影響.....                | 215 |
| 陸、股東之出資方式.....                        | 217 |
| 一、現有之出資方式.....                        | 217 |
| 二、現行出資方式之檢討.....                      | 219 |
| 三、出資涉及之責任.....                        | 221 |
| (一)估價鑑價與責任——再談公司法第一五六條<br>第五項之規定..... | 221 |
| (二)董事及董事會的責任.....                     | 222 |
| (三)股東之責任.....                         | 223 |
| 柒、結語.....                             | 224 |

## 第八章 前瞻公司法制

|                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| 壹、前言.....                         | 229 |
| 貳、釐清公司機關之權責劃分.....                | 230 |
| 一、法人股東、法人代表與公司之三方關係.....          | 230 |
| 二、常務董事之選任與職權.....                 | 232 |
| 三、董事長、董事會與經理部門.....               | 233 |
| 參、體現負責人義務之內涵.....                 | 235 |
| 肆、緩和公司運作的利益衝突.....                | 238 |
| 一、第一種利益衝突的類型——大股東侵害小股東.....       | 238 |
| 二、第二種利益衝突的類型——股東侵害公司之債<br>權人..... | 240 |

|                  |     |
|------------------|-----|
| 伍、強化責任之追訴機制..... | 242 |
| 陸、結語.....        | 248 |

## 第九章 進出公司法

### ——幾點跨領域的觀察

|                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| 壹、前言.....                         | 253 |
| 貳、公司的歷史——從東印度公司談起.....            | 255 |
| 參、契約連鎖理論——兼論強制規定與任意規定的<br>組合..... | 258 |
| 肆、公司法制的核心功能——資產分割.....            | 263 |
| 伍、公司法與民法的關係.....                  | 269 |
| 陸、公司法與市場的互動.....                  | 274 |
| 柒、公司法與特別法的追訴機制.....               | 276 |
| 捌、結語.....                         | 282 |

## 第十章 閉鎖性公司之立法政策與建議

|                         |     |
|-------------------------|-----|
| 壹、前言.....               | 289 |
| 貳、閉鎖性公司立法之必要性.....      | 291 |
| 參、閉鎖性公司之比較法制度.....      | 293 |
| 一、德國法——有限責任公司模式.....    | 293 |
| 二、美國法——閉鎖性股份有限公司模式..... | 294 |
| 三、小結.....               | 296 |
| 肆、立法模式之選擇.....          | 297 |
| 一、調整有限公司之規範架構.....      | 297 |
| 二、創設閉鎖性股份有限公司專章.....    | 297 |
| 三、以專節增訂特約排除之規定.....     | 298 |
| 四、小結.....               | 298 |

|                            |     |
|----------------------------|-----|
| 伍、立法建議——增訂「股東書面協議」專節 ..... | 300 |
| 一、股東書面協議之概念 .....          | 300 |
| 二、得以股東書面協議約定之事項 .....      | 301 |
| (一)股份轉讓之限制 .....           | 301 |
| (二)公司內部經營機關之自治化 .....      | 302 |
| (三)股東間權利義務關係之彈性化 .....     | 302 |
| (四)任意解散權之賦予 .....          | 303 |
| 三、股東書面協議之公示與第三人效力 .....    | 303 |
| 四、其 他 .....                | 304 |
| 陸、結 語 .....                | 304 |

## 第十一章 論金融控股公司投資新創事業法制

|                                    |     |
|------------------------------------|-----|
| 壹、前 言 .....                        | 309 |
| 貳、我國金融控股公司法及銀行法之規定 .....           | 310 |
| 一、金融控股公司法第三六條之規定 .....             | 310 |
| 二、金融控股公司法第三七條及銀行法第七四條<br>之規定 ..... | 312 |
| 三、小 結 .....                        | 313 |
| 參、美國法制之簡介 .....                    | 313 |
| 一、概 說 .....                        | 313 |
| 二、商人銀行之規範 .....                    | 315 |
| (一)前提要件 .....                      | 315 |
| (二)商人銀行規範 .....                    | 315 |
| 肆、日本法制之簡介 .....                    | 319 |
| 一、日本金融業務演進——跨業限制規範之鬆綁 .....        | 319 |
| 二、小 結 .....                        | 321 |

|                                     |     |
|-------------------------------------|-----|
| 伍、歐盟法制之簡介 .....                     | 322 |
| 一、銀行投資非金融業之限制——第二次銀行業務指令之規定 .....   | 322 |
| (一)基本規定內容 .....                     | 322 |
| (二)對於「非金融機構」之認定 .....               | 323 |
| (三)對於「持股適格地位」之認定 .....              | 323 |
| (四)豁免規定 .....                       | 324 |
| 陸、結論——對銀行投資非金融業限制之全面檢討 .....        | 325 |
| 一、銀行投資非金融業限制的規範意旨 .....             | 325 |
| (一)概 說 .....                        | 325 |
| (二)傳染性風險的問題 .....                   | 326 |
| (三)利益衝突的問題 .....                    | 326 |
| (四)小 結 .....                        | 327 |
| 二、我國銀行法規範政策之檢討 .....                | 328 |
| (一)我國銀行法第七四條之規定 .....               | 328 |
| (二)美國規範的參考 .....                    | 329 |
| (三)我國的走向 .....                      | 329 |
| 三、我國金融控股公司法對金融控股公司投資新創事業之規範檢討 ..... | 330 |

## 第十二章 金融機構不良債權之處理

### ——六點制度面之建議

|                        |     |
|------------------------|-----|
| 壹、前 言 .....            | 335 |
| 貳、資產管理公司之角色與權限 .....   | 336 |
| 參、公司重整法制之調整 .....      | 343 |
| 肆、民間拍賣制度之建立 .....      | 350 |
| 伍、將來債權之讓與——效力之釐清 ..... | 355 |
| 陸、債權移轉方式之多樣化 .....     | 360 |



|                 |     |
|-----------------|-----|
| 柒、不良債權之證券化..... | 364 |
| 捌、結語.....       | 365 |

## 第二篇

### 第十三章 股東會與董事會共享之權利

|                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| 壹、前言.....                         | 373 |
| 貳、公司法第一八五條之重大交易決策權.....           | 374 |
| 參、公司法第三一六條、第三一七條之分割合併<br>決策權..... | 374 |
| 肆、董事會與股東會共享之權利.....               | 375 |
| 伍、結論.....                         | 375 |

### 第十四章 股份交換的概念與運用

|                     |     |
|---------------------|-----|
| 壹、股份交換與股份轉換之概念..... | 379 |
| 貳、「他公司股份」之意義.....   | 381 |
| 參、股份交換之可能限制.....    | 381 |
| 肆、結論.....           | 382 |

### 第十五章 技術股與勞務股

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 壹、前言.....         | 385 |
| 貳、技術股與勞務股的意義..... | 385 |
| 參、技術出資的適法性.....   | 386 |
| 肆、勞務出資的適法性.....   | 387 |
| 伍、案例解答.....       | 388 |

## 第十六章 常務董事會決議之效力

|                    |     |
|--------------------|-----|
| 壹、前 言 .....        | 391 |
| 貳、常務董事會之權限 .....   | 391 |
| 參、常務董事會決議之效力 ..... | 392 |
| 肆、擬答與結論 .....      | 393 |

## 第十七章 董事會出席與表決數的計算

|                  |     |
|------------------|-----|
| 壹、前 言 .....      | 397 |
| 貳、實務及通說見解 .....  | 397 |
| 參、立法論及目的解釋 ..... | 398 |
| 肆、案例解析 .....     | 400 |

## 第十八章 董事會之代理出席

|              |     |
|--------------|-----|
| 壹、前 言 .....  | 403 |
| 貳、立法政策 ..... | 403 |
| 參、現行規範 ..... | 404 |
| 肆、案例解析 ..... | 405 |

## 第十九章 侵害新股優先認購權之法律救濟

|                           |     |
|---------------------------|-----|
| 壹、公司發行新股應先由原股東分認之依據 ..... | 409 |
| 貳、股東甲應如何主張其權利？ .....      | 409 |
| 一、公司法第一九四條制止請求權之行使 .....  | 409 |
| 二、依法請求公司履行法定義務 .....      | 410 |
| 參、直接訴訟與代表訴訟之區辨 .....      | 410 |
| 肆、結 論 .....               | 411 |

## 第二十章 技術出資之鑑價問題

|           |     |
|-----------|-----|
| 解 析 ..... | 415 |
|-----------|-----|