

計畫名稱：企業結合之法律研究—控股公司之規制為中心

Title：On the Legal Issue of Corporate Consolidation - Regulations of Holding Companies

計畫編號：NSC89-2414-H-032-025

執行期限：89 年 8 月 1 日至 90 年 7 月 31 日

主持人：林麗香（淡江大學公共行政系專任副教授）

摘要

企業為提高經營效率，實施組織再造，控股公司為一有利選擇，同時異業種例如銀行與證券業務之結合亦可能以控股公司方式完成之。而控股公司之形成可能以股份交換、股份移轉、及公司分割方式為之。控股公司乃以持股方式支配他公司之事業活動，形成控制與從屬關係，為避免控股公司濫用其地位侵害從屬公司股東與債權人權益得依公司法關係企業章規範之。不過，純粹控股公司本身收益完全依賴從屬公司之事業活動結果，而其股東對於從屬公司之事業活動卻無法置喙，致使股東之出資風險性增高。從而如何恢復控股公司股東地位成為一重要課題。其內容包括 1. 控股公司監控體制之加強－賦與控股公司監察人對從屬公司之調查權與控股公司股東對從屬公司情報收集權；2. 控股公司股東參與從屬公司意思決定之可能性；3. 二重代位訴訟之可能－控股公司股東得直接對從屬公司董監事提起代位訴訟。此外為避免妨害控股公司機動性買賣企業以調整組織之機能，其目的事業應以彈性記載方式為要。

本研究計畫乃參酌國外立法例而為上述之檢討結果，冀能提供修法之參考；另外對於控股公司之規範認為無須單獨立法之必要，不過金融控股公司基於業務之特殊性與專業性，並涉及情報流用、關係人交易等不法行為之禁止，則仍有特別立法之必要。

關鍵詞：企業結合、控股公司、監控體制、公司分割

Abstract

In order to improve the efficiency of operation, restructuring of organization is often practiced. The formation of holding company is one of the advantageous measures. The merge of banking and security businesses can be implemented via the holding company. The formation of holding company can be established using the measure of share exchange, share transfer, or cooperate separation.

The holding company can control the business activity of other companies that it owns, establishing the controlling status and parent-subsidiary relationship. To prevent the holding company from abusing its right to harm the interest of the companies it owns and their creditors, the practice of holding companies should be regulated. The revenue of pure holding company comes solely from the outcome of business activity of the

subsidiary company. As the shareholders of the subsidiary company do not have a saying on the business activity of the subsidiary company, the risk of the capital investment of shareholders of subsidiary company is increased. As a result, it becomes an important issue to restore the right of shareholders of subsidiary company. Relevant issues include 1. enforcing the monitoring system of the holding company – giving the supervisory authority of holding company the right of investigation on the subsidiary company and the right of gathering information on the subsidiary, 2. the feasibility to allow the shareholders of holding company to participate in the decision making of the subsidiary company, 3. the possibility to practice dual derivative action- allowing shareholder of holding company to file the derivative action to the members of board of the subsidiary company. In addition, for the holding company to be responsive in buying and selling business to adjust the functionality of the organization, the issue on the incorporation of the target business should be flexible.

This research plan is prepared after examining foreign legislation on relevant issues. It is hoped that it can be consulted in the future revision of regulations. It is not considered to be necessary to have separate regulations made for the holding company. However, there is a need to have separate regulations made for the financial holding company, considering its specialization as well as professionalism, and possible illegal conduct involved on information exchange and trading.

Keywords: Corporate Consolidation, Holding Company, Company Monitoring System, Corporate Separations

研究報告內容

由於經濟上之不景氣，金融業陷於經營困境，實施企業結合成為一時風潮。而企業結合可以合併與控股方式完成之，不過合併方式於現在實務上或法律上仍有許多障礙存在，例如銀行、證券業或其他異業種之合併等，從而美國或日本則以控股公司方式，使銀行業與證券業務等兼營成為可能。此外，控股公司乃獨立於企業集團之各事業單位（公司），掌握企業集團全體之經營策略，運籌帷幄，此有助於提高企業集團之經營效率；同時又基於控股公司之持股轉讓之方便性，容易配合集團之策略運用，買賣企業而有利於企業組織再造。所以，企業為提高經營效率，調整組織之際，控股公司之經營模式不失為一有利之選擇。本研究計畫並不限於金融控股公司，乃以「控股公司」之法律問題為研究中心，冀能有效規範控股公司以達保護利害關係人之目的。

何謂「控股公司」於現行法並無明確定義，本研究計畫首先將控股公司定義為持有被控股公司股份總數或出資額達其資產總額 50% 以上者，從而控股公司可分為事業型控股公司與純粹控股公司；控股公司與被控股公司之關係準用公司法關係企業章之「控制」與「從屬」關係。除金融業鑒於該業種對產業經濟影響重大故，對其轉投資或資金運用設有嚴格限制外，一般控股公司於現行法下皆可能成立。然而控股公司形成方式，日本立法例乃足以為參考。蓋雖可依現行法以現物出資理論，讓與營業、財產方式而形成控股公司，但因須經估價與讓與程序，過於費時與煩瑣，

不符合實際。所以日本另依組織變更理論，性質上與合併相同而採股份交換、股份移轉、公司分割方式形成控股公司。

控股公司之利害關係人保護上可從二方面而言，即控股公司股東地位之法律問題，與控股公司本身之股東保護問題。前者由於控股公司對被控股公司已達經營支配狀態，為避免濫用其控制地位侵害被控股公司之股東與債權人之權益，民國 86 年公司法中所增訂關係企業章得以規範，惟未採美國之揭開面紗原則理論，致使債權人保護未臻周延，而受指摘；後者尤其純粹控股公司，因公司本身收益完全依賴被控股公司之事業活動結果，其股東對於被控股公司之事業活動卻完全無法置喙，致使股東地位嚴重削弱，出資風險增高。從而如何恢復股東地位成為一重要課題。本研究計畫參酌國外立法例認為其內容應包括，1. 控股公司監控體制之加強：控股公司股東對於被控公司事業活動之有效控制可能間接由控股公司之董事完成之，從而有效的監督控股公司董事適當的行使對於被控公司之權利，以確保被控公司事業活之順利進行，所以應賦與控股公司監察人對被控股公司之調查權及控股公司股東對被控公司情報收集權，才能確實掌握狀況，以便追及董監事之責任；2. 控股公司股東參與被控公司意思決定之可能性：對於被控公司股東會之重要議案，例如營業轉讓、章程變更、合併等應先經控股公司股東會決定該表決權之行使，再由控股公司董事代表行之，1983 年德國聯邦最高法院即有此見解之判例出現；3. 二重代位訴訟之可能：控股公司董事依法得提起代位訴訟以追及被控公司董監事責任時，但卻怠於行使，尤其純粹控股公司股東收益完全繫於被控公司，受害深重，故應使控股公司股東得直接對被控公司董監事提起代位訴訟。此外控股公司目的事業應如何記載？蓋目的事業為股東出資理由與風險判斷之依據，從而為章程上絕對必要記載事項，且應明確具體之記載為必要。惟純粹控股公司本身未經營任何事業，若嚴格要求記載被控公司之事業者，則恐有害於控股公司機動性買賣他企業從事組織調整之機能。因此於股東保護之原則上應彈性的記載目的事業內容，例如本公司業務為持有國內外各種類公司之股份，持分並支配，管理之。

以控股公司實施企業結合，基於持股之結構致使股東權縮減及如恢復其地位之論述於國內文獻中仍未見提起，而此亦為現行法尚為闕如部份，因此本研究計畫之完成乃有助於修法之參考，冀能確實保障控股公司之關係人利益。由於控股公司基本上仍為一公司型態，利害關係人之保障本為公司法規範之範疇，而發生控制與從屬關係部份，亦已於公司法規範之，並鑑於國外之立法例，例如日本於 1997 年開放控股公司之設立，隨即修訂相關法令配合之，從而認為對於控股公司之規範似無單獨立法之必要。不過，金融控股公司因涉及該業種之業務特殊性，更須審酌情報流用、關係人交易等不法行為之規範，因此另外特別立法乃有其必要，因此美國、日本均有金融控股公司法之制定，即為其例。

參考文獻

1. 通商產業省產業政策局編 持株會社 商法上 諸問題 （商事法研究會出版 平成 10 年 10 月）
2. 資本市場研究會報告 持株會社 法的諸問題 （財團法人資本市場研究會 平成 7 年 5 月）

- 3.江頭憲治郎 結合企業法 立法 解釋 (有斐閣 '95年12月)
- 4.宮島司 企業結合法 論理 (弘文堂 平成元年7月)
- 5.岸田雅雄 平成11年改正商法解說 (稅務經理協會出版 平成11年11月)
- 6.服部育生 持株會社 株式交換 會社分割 (泉文堂)
- 7.馬淵紀壽 金融持株會社(改訂版) (東洋經濟新報社 '97年11月)
- 8.川越憲治 持株會社 法務 實務 (財團法人金融財政事情研究會 平成10年9月)
- 9.台灣證券交易所 我國證券市場改革之研究－控股公司法制之研究(研究計畫報告書 2000年9月)
- 10.財政部 金融控股公司法條文草案 ('01年3月21日)
- 11.森本滋「純粹持株會社 會社法」法曹時報第47卷12號 頁1 30('95年12月)
- 12.前田雅弘「持株會社」商事法務N0.1466 頁23 29('97年8月)
- 13.江頭憲治郎「純粹持株會社 法的諸問題」商事法務N0.1426 頁2 6('96年6月)
- 14.神田秀樹「持株會社 商事法」商事法務N0.1479 頁68 78('97年11月)
- 15.柴田和史「純粹持株會社 前提 商法上 問題」資本市場N0.127 頁18 31('96年3月)
- 16.神作裕之「純粹持株會社 株主保護(中)(下)－ 法 中心一」商事法務N0.1430 頁13 17;商事法務N0.1431
- 17.前田雅弘「持株會社 法的諸問題(1)(2)」;黑沼悅郎「持株持株會社 法的諸問題(3)(4)」資本市場N0.118、119、120、121('95年6、7、8、9月)
- 18.近藤光男等 新訂版證券取引法入門 頁327 340(商事法務研究會 平成11年6月)
- 19.王志誠「企業併購法制與控股公司創設」月但法學雜誌N0.68 頁46 61
- 20.柯福榮「開放投資控股公司上市之相關研議」證交資料'98年9月 頁13 17