

## 中文摘要

近年金融市場已逐漸在改變與金融技術之快速發展下，現行金融法規之規範無法包含所有金融商品，即金融商品功能相似卻依不同法規規範，對投資人之保護產生漏洞而使投資人遭受損害。因此，有必要建構一個整合金融服務法規以保護投資人與健全的金融市場。為達成該目標，日本於 2006 年 6 月通過金融商品交易法之法案。將原本證券交易法改名為金融商品交易法，而該法其中主要目標之一為統合金融服務法規以提供投資人更完善之保護，也就是投資服務法概念下之立法。

而我國為統金融服務法規於 2008 再次提出金融服務業法於行政院，本論文首先介紹日本金融商品交易法在投資服務法概念下之立法。再了解日本金融商品交易法與我國草案之不同，進而檢討我國草案不足之處。

關鍵字：金融商品交易法、金融商品販賣法、功能性監理、金融服務業法、說明義務、專業投資人

## **Abstract**

In recent years, the environment surrounding financial and capital markets has been changing drastically. With the development of financial technologies, some financial products not covered in the current regulations for user protection have been appearing, and there have been also cases of users suffering damages. Hence, it is necessary to compile comprehensive and cross-sectional rules for user protection and to develop an environment where users can invest with confidence. In order to respond to these issues in Japan, the bills to develop the legislative framework for financial instruments and exchange were approved in the ordinary Diet session in June 2006. First, the name of the Securities and Exchange Law will be amended to the Financial Instruments and Exchange Law. One of main ideas of the Financial Instruments and Exchange Law is to establishing a cross-sectional legislative framework for user protection covering a wide range of financial products with strong investment characteristics (the so-called legal framework for investment services).

The bills to develop the legislative framework for investment services named as the Financial Services Law was brought in the Executive Yuan in 2008. At first, this thesis introduces the concept of investment services of the Financial Instruments and Exchange Law in Japan. Furthermore, finding where is the difference in investment services between our bills and the Japan's laws, and understanding where is the insufficiency in our bills.

**Key words:** cross-sectional rules; the Financial Instruments and Exchange Law; investment services; flexible regulation; Professional client

# 簡目

|                             |     |
|-----------------------------|-----|
| 第一章 緒論.....                 | 1   |
| 第一節 研究動機與目的.....            | 1   |
| 第二節 研究方法與範圍.....            | 2   |
| 第三節 研究架構.....               | 4   |
| 第二章 我國金融統合法制之需求.....        | 7   |
| 第一節 金融市場之趨勢.....            | 7   |
| 第二節 金融監理發展之趨勢.....          | 13  |
| 第三節 我國目前之現況.....            | 20  |
| 第三章 日本金融法制統合之背景與歷程.....     | 29  |
| 第一節 日本之金融改革.....            | 29  |
| 第二節 金融商品販賣法之制定.....         | 38  |
| 第三節 金融商品交易法之制定.....         | 40  |
| 第四節 金融商品交易法之簡介.....         | 46  |
| 第四章 日本金融商品交易法對投資人保護之規範..... | 59  |
| 第一節 金融商品之範圍.....            | 59  |
| 第二節 金融商品交易業.....            | 72  |
| 第三節 業者行為規範.....             | 85  |
| 第四節 專業投資人制度.....            | 117 |
| 第五章 與我國法制之比較與啟示.....        | 135 |
| 第一節 我國金融服務統合法制.....         | 135 |
| 第二節 金融商品範圍與金融服務業者.....      | 147 |
| 第三節 對行為規範之檢討.....           | 164 |
| 第六章 結論.....                 | 199 |
| 參考文獻.....                   | 205 |

# 目 錄

|                              |    |
|------------------------------|----|
| 第一章 緒論.....                  | 1  |
| 第一節 研究動機與目的.....             | 1  |
| 第一項 研究動機.....                | 1  |
| 第二項 研究目的.....                | 2  |
| 第二節 研究方法與範圍.....             | 2  |
| 第一項 研究方法.....                | 2  |
| 第二項 研究範圍.....                | 3  |
| 第三節 研究架構.....                | 4  |
| 第二章 我國金融統合法制之需求.....         | 7  |
| 第一節 金融市場之趨勢.....             | 7  |
| 第一項 金融市場之功能.....             | 7  |
| 第二項 金融自由化.....               | 9  |
| 第三項 金融國際化.....               | 10 |
| 第四項 金融集團之興起.....             | 11 |
| 第五項 金融創新.....                | 11 |
| 第二節 金融監理發展之趨勢.....           | 13 |
| 第一項 金融監理之意義.....             | 13 |
| 第二項 金融監理之趨勢.....             | 15 |
| 第一款 監理模式.....                | 16 |
| 第一目 機構別監理.....               | 16 |
| 第二目 功能性監理.....               | 16 |
| 第二款 規範方法.....                | 17 |
| 第一目 以法規為基礎.....              | 17 |
| 第二目 以原則為基礎.....              | 18 |
| 第三節 我國目前之現況.....             | 20 |
| 第一項 跨業經營之現況.....             | 20 |
| 第二項 從金融監理一元化到金融規範一元化.....    | 21 |
| 第三項 我國金融法規急迫性之分析.....        | 23 |
| 第一款 市場面觀察.....               | 23 |
| 第二款 法規面觀察.....               | 24 |
| 第三款 加強保護投資人之權益並降低法規遵循成本..... | 26 |
| 第三章 日本金融法制統合之背景與歷程.....      | 29 |
| 第一節 日本之金融改革.....             | 29 |

|            |                                 |           |
|------------|---------------------------------|-----------|
| 第一項        | 金融改革之背景 .....                   | 29        |
| 第二項        | 傳統業別規範之問題點 .....                | 31        |
| 第三項        | 金融改革方案 .....                    | 33        |
| 第四項        | 金融商品交易法制定前 .....                | 34        |
| 第一款        | 金融商品販賣法之制定 .....                | 34        |
| 第二款        | 對「投資服務法」之檢討 .....               | 36        |
| 第二節        | 金融商品販賣法之制定 .....                | 38        |
| 第一項        | 金融商品販賣法之立法目的 .....              | 38        |
| 第二項        | 金融商品販賣法之規範內容 .....              | 39        |
| 第三項        | 金融商品販賣法之問題點 .....               | 40        |
| 第三節        | 金融商品交易法之制定 .....                | 40        |
| 第一項        | 制定之過程 .....                     | 40        |
| 第二項        | 金融商品交易法之命名 .....                | 41        |
| 第三項        | 金融商品交易法之立法目的 .....              | 43        |
| 第四項        | 金商法立法後對金販法之處理 .....             | 45        |
| 第四節        | 金融商品交易法之簡介 .....                | 46        |
| 第一項        | 金融商品交易法之架構 .....                | 46        |
| 第二項        | 投資人保護法制之建構 .....                | 47        |
| 第一款        | 擴大規範商品 .....                    | 48        |
| 第二款        | 規範業務之橫向整合 .....                 | 48        |
| 第三款        | 業者之行為規範 .....                   | 49        |
| 第四款        | 專業投資人制度 .....                   | 50        |
| 第五款        | 對存款及保險之處理 .....                 | 51        |
| 第六款        | 對其他制度之修訂 .....                  | 52        |
| 第三項        | 其他立法方向 .....                    | 52        |
| 第一款        | 資訊揭露制度之擴充 .....                 | 52        |
| 第一目        | 修正公開收購制度 .....                  | 53        |
| 第二目        | 大量持股申報制度之修正 .....               | 54        |
| 第三目        | 四半期資訊揭露之法定化 .....               | 55        |
| 第四目        | 財務報告內部控制之強化 .....               | 55        |
| 第二款        | 交易所自律規範機能之加強 .....              | 56        |
| 第三款        | 對不公正交易之因應 .....                 | 57        |
| <b>第四章</b> | <b>日本金融商品交易法對投資人保護之規範 .....</b> | <b>59</b> |
| 第一節        | 金融商品之範圍 .....                   | 59        |
| 第一項        | 金融商品交易法制定前 .....                | 59        |
| 第二項        | 檢討金融商品之範圍 .....                 | 60        |

|     |                          |    |
|-----|--------------------------|----|
| 第一款 | 金融商品之概念.....             | 60 |
| 第二款 | 金融商品範圍之整理.....           | 62 |
| 第一目 | 中間整理階段.....              | 62 |
| 第二目 | 第一部會報告階段.....            | 64 |
| 第三項 | 金融商品交易法之規範對象.....        | 65 |
| 第一款 | 前言.....                  | 65 |
| 第二款 | 有價證券.....                | 68 |
| 第一目 | 狹義有價證券.....              | 68 |
| 第二目 | 表彰有價證券之權利.....           | 69 |
| 第三目 | 準有價證券.....               | 70 |
| 第三款 | 衍生性金融商品之交易.....          | 70 |
| 第二節 | 金融商品交易業.....             | 72 |
| 第一項 | 金融商品交易業之範圍.....          | 72 |
| 第一款 | 前言.....                  | 72 |
| 第二款 | 金融商品交易業之業務範圍.....        | 72 |
| 第三款 | 金融商品交易業之設立.....          | 74 |
| 第二項 | 金融商品交易業之種類.....          | 75 |
| 第一款 | 第一種金融商品交易業.....          | 75 |
| 第二款 | 第二種金融商品交易業.....          | 76 |
| 第三款 | 投資建言與代理業.....            | 79 |
| 第四款 | 投資運用業.....               | 79 |
| 第三項 | 金融商品交易業者進行其他業務之規範.....   | 81 |
| 第一款 | 第一種業者及投資運用業者之附隨業務.....   | 81 |
| 第二款 | 第一種業者及投資運用業者之申報業務.....   | 83 |
| 第三款 | 第一種業者及投資運用業者須受承認之兼業..... | 83 |
| 第四款 | 其他金融商品交易業之兼業規範.....      | 84 |
| 第三節 | 業者行為規範.....              | 85 |
| 第一項 | 一般與特別行為規範.....           | 85 |
| 第一款 | 一般行為規範.....              | 85 |
| 第二款 | 對特定業者之行為規範.....          | 93 |
| 第一目 | 投資建言業、代理業與投資運用業.....     | 93 |
| 第二目 | 投資建言業者.....              | 93 |
| 第三目 | 投資運用業.....               | 94 |
| 第四目 | 有價證券管理業.....             | 95 |
| 第五目 | 其他措施.....                | 96 |
| 第二項 | 對廣告行銷之規範.....            | 97 |
| 第一款 | 廣告規制之適用對象.....           | 97 |

|     |                         |     |
|-----|-------------------------|-----|
| 第二款 | 類似廣告行為之範圍.....          | 97  |
| 第三款 | 類似廣告行為之排除.....          | 98  |
| 第四款 | 廣告須表示之事項.....           | 99  |
| 第一目 | 概要.....                 | 99  |
| 第二目 | 手續費.....                | 99  |
| 第三目 | 恐生本金損失與超過本金損失之理由.....   | 100 |
| 第四目 | 可能成為顧客不利益之重要事項.....     | 101 |
| 第五目 | 依電視和廣播等為廣告之表示事項.....    | 101 |
| 第五款 | 廣告之表示方法.....            | 102 |
| 第三項 | 說明義務與適合性原則.....         | 103 |
| 第一款 | 說明義務.....               | 103 |
| 第一目 | 金融商品販賣法上之說明義務.....      | 103 |
| 第二目 | 金融商品交易法之說明義務.....       | 104 |
| 第二款 | 適合性原則.....              | 105 |
| 第一目 | 適合性原則之意義.....           | 105 |
| 第二目 | 適合性原則之判斷要素.....         | 106 |
| 第三款 | 實質之說明義務.....            | 107 |
| 第一目 | 實質說明義務之意義.....          | 107 |
| 第二目 | 實質說明義務之基準.....          | 108 |
| 第四款 | 相關禁止行為.....             | 109 |
| 第一目 | 金商法之禁止行為.....           | 109 |
| 第二目 | 禁止提供特殊利益.....           | 110 |
| 第三目 | 禁止不當時間勸誘.....           | 110 |
| 第四目 | 損失填補之例外.....            | 111 |
| 第四項 | 交付書面義務.....             | 112 |
| 第一款 | 締結契約前交付書面之義務.....       | 112 |
| 第一目 | 規範目的.....               | 112 |
| 第二目 | 締結契約前須交付書面之情況.....      | 112 |
| 第三目 | 締結契約前交付之書面之記載方法.....    | 113 |
| 第四目 | 不適用締結契約前書面之交付義務者.....   | 114 |
| 第二款 | 締結契約時交付書面之義務.....       | 116 |
| 第四節 | 專業投資人制度.....            | 117 |
| 第一項 | 制度目的.....               | 117 |
| 第二項 | 投資人之類別.....             | 120 |
| 第一款 | 不可移動至一般投資人之專業投資人.....   | 120 |
| 第二款 | 依選擇可移動至一般投資人之專業投資人..... | 120 |
| 第三款 | 依選擇可移動至專業投資人之一般投資人..... | 123 |

|                             |            |
|-----------------------------|------------|
| 第四款 不可移動至專業投資人之一般投資人.....   | 125        |
| 第三項 專業投資人與一般投資人間移動之程序.....  | 125        |
| 第一款 概要.....                 | 125        |
| 第二款 移動之單位與有效期間.....         | 126        |
| 第三款 對一般投資人之告知義務.....        | 127        |
| 第四項 專業投資人與一般投資人間移動之具體程序.... | 128        |
| 第一款 依選擇移動至一般投資人之程序.....     | 128        |
| 第二款 依選擇移動至專業投資人.....        | 128        |
| 第五項 專業投資人交易不適用之行為規範.....    | 129        |
| 第一款 制度目的.....               | 129        |
| 第二款 排除金融商品交易法中行為規範之適用.....  | 130        |
| <b>第五章 與我國法制之比較與啟示.....</b> | <b>135</b> |
| 第一節 我國金融服務統合法制.....         | 135        |
| 第一項 我國金融服務業法草案之背景.....      | 135        |
| 第二項 我國金融服務業法草案之主要內容.....    | 137        |
| 第一款 金融服務業法之定位.....          | 137        |
| 第二款 統合分業法令.....             | 138        |
| 第一目 跨業經營.....               | 138        |
| 第二目 財富管理之具體規範.....          | 138        |
| 第三目 金融服務業間共同行銷之具體規範.....    | 139        |
| 第四目 強化金融服務業負責人及從業人員之管理..... | 139        |
| 第三款 對金融服務業者之監理.....         | 141        |
| 第一目 差異化管理.....              | 141        |
| 第二目 金融服務業者銷售之範圍.....        | 142        |
| 第三目 與他國間之國際合作.....          | 142        |
| 第四目 跨國糾紛之處理.....            | 143        |
| 第四款 金融商品銷售之說明義務及推介適當性.....  | 143        |
| 第一目 金融商品銷售行為之定義.....        | 143        |
| 第二目 建立客戶資料.....             | 143        |
| 第三目 訂定推介守則.....             | 144        |
| 第四目 說明義務之範圍與違反效果.....       | 144        |
| 第五目 廣告等行銷規範.....            | 145        |
| 第五款 其他.....                 | 146        |
| 第一目 行政和解金之引入.....           | 146        |
| 第二目 自行通報減輕處罰.....           | 147        |
| 第二節 金融商品範圍與金融服務業者.....      | 147        |



|                          |     |
|--------------------------|-----|
| 第一項 立法整合模式 .....         | 148 |
| 第一款 立法整合模式之種類 .....      | 148 |
| 第一目 英國之立法模式 .....        | 148 |
| 第二目 日本之立法模式 .....        | 149 |
| 第二款 傾向採取階段性立法 .....      | 150 |
| 第二項 名稱與定位問題 .....        | 151 |
| 第一款 法律定位之種類 .....        | 151 |
| 第二款 日本法制之定位 .....        | 153 |
| 第三款 我國金融服務業草案之定位 .....   | 154 |
| 第四款 我國法之命名 .....         | 155 |
| 第三項 金融商品範圍之規範模式 .....    | 156 |
| 第一款 我國草案之規範方式 .....      | 156 |
| 第二款 金融商品交易法之立法方式 .....   | 157 |
| 第四項 金融服務業者之分類 .....      | 158 |
| 第一款 我國草案之規範 .....        | 158 |
| 第二款 日本金融商品交易法之規範 .....   | 159 |
| 第三款 我國金融服務業規範問題 .....    | 160 |
| 第四款 特別金融服務業—財富管理 .....   | 161 |
| 第三節 對行為規範之檢討 .....       | 164 |
| 第一項 整體行為規範架構 .....       | 164 |
| 第二項 廣告相關規範之檢討 .....      | 166 |
| 第一款 我國法之規範 .....         | 166 |
| 第一目 現行法令 .....           | 166 |
| 第二目 金融服務法草案 .....        | 169 |
| 第二款 日本金融商品交易法之規範 .....   | 170 |
| 第三款 廣告規範之整合 .....        | 171 |
| 第三項 說明義務之檢討 .....        | 172 |
| 第一款 說明義務在我國法之法律依據 .....  | 172 |
| 第一目 民法上締約過失 .....        | 173 |
| 第二目 侵權行為 .....           | 175 |
| 第三目 消費者保護法 .....         | 176 |
| 第四目 業法之規範 .....          | 177 |
| 第二款 日本法說明義務之規範 .....     | 179 |
| 第三款 金融服務法草案規範之疑慮 .....   | 181 |
| 第四項 適合性原則之檢討 .....       | 184 |
| 第一款 適合性原則在我國法之法律依據 ..... | 184 |
| 第二款 日本法對適合性之規範 .....     | 186 |

|            |                        |            |
|------------|------------------------|------------|
| 第三款        | 適合性原則與說明義務.....        | 188        |
| 第四款        | 我國草案適合性原則之評述.....      | 191        |
| 第五項        | 專業投資人制度之引進.....        | 192        |
| 第一款        | 我國現行法對專業投資人之規範.....    | 192        |
| 第二款        | 日本金融商品交易法之專業投資人制度..... | 195        |
| 第三款        | 我國應引進專業投資人制度.....      | 196        |
| <b>第六章</b> | <b>結論.....</b>         | <b>199</b> |
|            | <b>參考文獻.....</b>       | <b>205</b> |