

目 次

第壹章	前言.....	1
第一節	序論.....	1
第二節	問題的提出及本文研究方法.....	4
第貳章	結構型債券 (Structured Notes) 概述.....	6
第一節	結構型債券種類簡介.....	7
第一項	與利率連結之結構型債券.....	8
第二項	與匯率、商品及股權連結之結構型債券.....	9
第二節	投資結構型債券的風險.....	10
第一項	基本風險.....	10
第二項	個別商品風險.....	12
第三節	結構型債券的法律定性.....	13
第一項	各業法及自律規範對結構型債券的定性.....	14
第一款	證券業.....	14
第二款	證券投資信託基金、證券投資顧問及全權委託業務.....	16
第三款	信託業.....	16
第四款	銀行業.....	17
第五款	保險業.....	17
第二項	法理分析.....	18
第一款	結構型債券是否為證券交易法第六條所指之有價證券.....	18
第二款	結構型債券是否適用期貨交易法.....	21
第四節	本章結論.....	22
第參章	我國銀行銷售金融商品之行為規範與受一般投資人委託投資境外結構債之法律依據.....	24

第一節	理財業務與金融商品銷售.....	25
第一項	金融商品的特性.....	25
第二項	理財業務交易架構.....	27
第二節	金融商品銷售應遵守之原則.....	30
第一項	認識投資人程序原則（Know Your Customers Procedure ,KYC）.....	30
第二項	適合性原則（suitability）.....	31
第三項	資訊揭露與說明義務原則（duty of disclosure）.....	31
第三節	我國針對銷售行為所制定之規範.....	32
第一項	主管機關所訂法規命令.....	32
第一款	銀行辦理財富管理業務應注意事項.....	33
第二款	銀行對非財富管理部門投資人銷售金融商品應 注意事項.....	36
第二項	業者自律規範.....	37
第一款	銀行辦理財富管理業務作業準則.....	37
第二款	銀行對非財富管理部門投資人銷售金融商品作 業準則.....	40
第三款	銀行辦理財富管理及金融商品銷售業務自律規 範.....	42
第四款	中華民國信託業商業同業公會會員辦理特定金 錢信託業務資訊揭露一致性規範.....	46
第四節	銀行受理投資國外結構債之法規依據.....	47
第一項	可投資之外國有價證券範圍.....	48
第二項	連結標的之限制.....	49
第三項	信託業辦理特定金錢信託投資國外有價證券業務應 遵守之事項中之規定.....	50

第五節	亡羊補牢?對結構型商品的特殊管制.....	51
第一項	信託業辦理特定金錢信託業務運用信託財產於國外 投資之規定.....	52
第二項	境外結構型商品管理規則.....	54
第六節	未來趨勢—金融服務業法草案.....	67
第一項	金融服務業及財富管理定義.....	67
第二項	金融服務業者之銷售行為管理.....	68
第三項	金融服務業者對投資人所負義務與責任與對投資人 之保護.....	69
第七節	本章結論.....	71
第肆章	國內銀行不當銷售結構債予一般投資人之法律爭議與現 行之銷售爭議處理機制.....	77
第一節	銀行銷售結構債給一般投資人的法律關係.....	77
第一項	不當銷售之責任原則—以信託關係為中心.....	78
第一款	不當銷售的定義.....	78
第二款	不當銷售之歸責原則—以利用信託方式投資金 融商品為討論中心.....	78
第一目	忠實義務(fiduciary duty).....	79
第二目	注意義務(duty of care).....	80
第二項	外國法院實務關於忠實義務及注意義務違反之判斷 標準.....	81
第一款	忠實義務違反之判斷標準—美國法院的看法.....	81
第一目	O' Connor v. R.F Lafferty 案.....	83
第二目	Kay N. BROWN v The E. F. HUTTON GROUP, INC 案.....	85
第二款	注意義務違反之判斷標準—香港 Susan Field v.	

Barber Asia Limited	87
第二節 我國法關於說明義務與適合性原則之法律依據....	90
第一項 說明義務	91
第二項 適合性原則	92
第三項 小結	93
第三節 受銀行不當銷售之一般投資人請求損害賠償可能的請 求權基礎檢討	94
第一項 證券交易法第二十條第一項	94
第一款 構成要件分析	94
第二款 本文意見	97
第二項 受詐欺	98
第一款 構成要件分析	98
第二款 實務見解	99
第三項 違反信託法第二十二條及信託業法第二十二條第一 項、第二十三條及第三十五條所定義務	99
第一款 構成要件分析	99
第二款 相關實務判決及本文意見	101
第一目 相關實務判決	101
第二目 本文意見	102
第四項 違反消費者保護法	103
第一款 構成要件分析	103
第二款 實務見解及本文意見	105
第一目 行政函釋	105
第二目 法院相關實務判決	107
第三目 本文意見	108
第五項 違反民法第二四七條之一	109

第一款	構成要件分析.....	109
第二款	相關實務判決.....	110
第六項	違反民法第二四五條之一第一項第一款之說明義務	112
第七項	侵權行為.....	113
第一款	構成要件分析.....	113
第二款	本文意見.....	114
第八項	國家賠償責任.....	115
第一款	立論依據.....	115
第二款	國家賠償法第二條第二項後段關於公務員怠於 行使職務之分析.....	117
第三款	本文意見.....	118
第四節	主管機關現行對因銀行不當銷售而受有損害之一般投 資人爭議處理機制.....	120
第五節	本章結論.....	124
第五章	國外立法例介紹—以英國對投資人保護及紛爭解決方式 及日本法對金融機構行銷行為之控制為中心.....	128
第一節	英國金融服務暨市場法 (Financial Services and Markets Act 2000, FSMA 2000).....	128
第一項	立法概說.....	129
第二項	規範架構.....	131
第三項	本法中之消費者保護機制—以申訴調解員制度 (The Ombudsman Scheme) 為中心.....	133
第一款	概說.....	133
第二款	金融申訴調解服務中心 (The Financial Ombudsman Services, FOS).....	134

第一目	概說	134
第二目	申訴調解程序	135
第三款	調解成效	137
第二節	日本法制—金融商品販賣法及金融商品交易法...	139
第一項	金融商品販賣法立法背景、規範架構與適用範圍	141
第一款	立法背景與立法目的	142
第一目	立法背景	142
第二目	立法目的	143
第二款	規範架構	144
第三款	適用範圍	144
第一目	金融商品分類	144
第二目	金融業者	146
第二項	對金融業者說明義務的要求	147
第三項	違反說明義務的效果	148
第四項	勸誘行為的規範	150
第三節	金融商品交易法立法背景、規範架構與適用範圍 .	150
第一項	立法背景	150
第二項	規範架構與適用範圍	152
第一款	金融商品交易法之立法架構	152
第二款	金融商品交易業適用範圍之界定	153
第三項	金融商品交易業者的共通行為規範	154
第一款	對於顧客之誠實、公正義務	154
第二款	標識揭示義務	154
第三款	名義貸與之禁止	154
第四款	公司債管理者兼任之禁止	155
第五款	廣告的方式	155

第六款	交易型態事前明示義務.....	156
第七款	締結契約前之書面交付義務.....	156
第八款	締約後交易報告書之交付義務.....	157
第九款	受領保證金之書面交付義務.....	157
第十款	記載最佳執行方針書面之交付義務.....	157
第十一款	未確保分別管理情形之買賣之禁止	158
第十二款	需賦予顧客無條件解約權（猶豫期間， Cooling-off）.....	158
第四項	禁止行為一（不實告知、保證獲利之推介之提供、未 受請求之勸誘、勸誘承諾意思之未確認、再勸誘之禁止）	159
第五項	損失填補之禁止.....	163
第一款	金融商品交易業者之禁止行為.....	163
第二款	顧客之禁止行為.....	164
第六項	適合性原則的規定.....	164
第七項	特定業者行為規範—以投資顧問與投資運用業（代客 操作）為中心.....	165
第一款	禁止行為之一般規範.....	165
第二款	對於顧客之忠實義務與善良管理人注意義務	165
第一目	投資顧問業部分.....	165
第二目	投資運用業.....	166
第八項	對投資人的區分—一般投資人與專業投資人...	166
第四節	金融商品販賣法與金融商品交易法適用關係.....	170
第一項	基本性質差異.....	170
第二項	兩法之適用關係.....	171
第五節	日本學說及實務界對金融商品販賣業者違反說明義務	

及適合性原則之見解及操作方式	172
第一項 違反說明義務	172
第二項 違反適合性原則	173
第三項 過失相抵適用的爭議	174
第六節 本章結論	179
第陸章 結論及建議	181
附錄：參考書目	188

