

公司治理— 董監事與中介機構責任

公司法令遵循與企業風險的管控⁴

-----董、監事的內部監控義務⁴

國立中興大學法律學系教授 廖大穎

楔子---2016 年 8 月兆豐銀行事件 【公司的法令遵循議題】

2016 年 8 月中下旬，國內媒體不約而同報導兆豐銀行紐約分行恐有涉及洗錢案，遭美國開罰的新聞事件後，這是我國金融史上一樁大案件，即兆豐銀行接受簽署美國紐約州金融局（Department of Finance Service, DFS）---裁處 1.8 億美元罰款的同意書，原因即如美國當局所示的雙方同意裁處書...在於兆豐銀行未遵循美國 Bank Secrecy Act（銀行保密法）及 Anti-Money Laundering Laws（洗錢防制法）等相關規定而遭罰。

---配合研討會所聚焦的個子題，從法令遵循的議題，觀察股份有限公司的內稽內控與企業風險管理。

壹、問題設定-----2016 年 8 月兆豐銀行事件談法令遵循

貳、法令遵循之公司自我內控機能

參、內部控制與企業風險之自我管理模式

肆、董事與董事會監控義務的具體化

一、內控設計的定位與法律效果

二、企業經營者的職權分置與公司內控之實踐

（一）內部控制與監察人制衡董事機能

【變形 1】監察人 + 證 14-2 獨立董事

（二）內部控制與審計委員會之董事會職權分工

三、目前我國法令遵循體制的混亂與因應之道

（一）宜重視監察人之適法性監察機能

（二）宜正視審計委員會制之監控機能與法律專業問題

伍、小結

董、監事的內部監控義務

股份有限公司組織——仿政治學上三權分立的設計

- 1 股東會——全體股東所構成 社團法人之最高意思機關
- 2 董事會——執掌公司業務執行的機關(公 193)
- 3 監察人——專司業務執行的監督機關(公 218、公 219)

↵

公司法上的企業經營權分配

賦予董事會業務執行權限之同時，也賦予監察人業務督察的權限
證券交易法??

獨立董事制度——審計委員會 調整公司法原有設計

Q: 董事的監控義務

———— 肆、董事會與董事監督義務的具體化

*公開發行公司建立內部控制制度處理準則

公司實行內稽內控——著眼於公司事業目的之達成、業務資源之效率、財務報告之信賴與法令遵循之實踐等...4 大目標的基本功能

1. 內部控制乃源公司對企業內部，不論是人員管理或業務執行，所進行的掌握、控制，即公司內控設計，為達到企業所設目標，對組織內部所進行的管理行為

內控——公司遵循法令的設計主體

2. 內部稽核的角色，則在於為協助企業經營者確認「內部控制」是否被確實執行，確認『內部控制』是否被確實執行，此即一般實務上所熟知的，內部稽核的結果並將呈報管理階層，讓企業經營者的管理階層，掌握內部控制是否有效

內稽——公司遵循法令的測試過程

一、內控設計的定位與法律效果

準則第 3 條第 1 項

「…內部控制制度係由經理人所設計，董事會通過，並由董事會、經理人及其他員工執行之管理過程」

準則第 10 條第 1 項

「…公司應實施內部稽核，其目的在於協助董事會及經理人檢查及覆核內部控制制度之缺失及衡量營運之效果及效率，並適時提供改進建議，以確保內部控制制度得以持續有效實施及作為檢討修正內部控制制度之依據」

準則第 11 條第 1 項

「…公司應設置隸屬於董事會之內部稽核單位」

法制度面與實際運作 --- *董事會為核心

經理人章定機關 人事權?? 內稽單位的隸屬、人事權??

最後報告的對象、內控聲明書 etc

均是董事會

就公司治理的實踐上

(1)企業管理的觀點---董事會(董事) 有監督義務 --- 社會常識

(2)法律的觀點?? --- 內稽內控與董事會(董事)之監督義務 具體化

...不難理解企業經營者，對於公司未能遵循法令之行為 備受社會非難

法律的觀點??

---與我國公司組織的設計 有關

* 二、企業經營者的職權分置與公司內控之實踐

↓

(一) 內部控制與監察人制衡董事機能…公司法

監察人是歐陸法系對業務執行的監督機關

簡單區分

(1) 妥當性監察...積極協助公司達成事業目的之最大效益

(2) 適法性監察...消極協助公司業務執行不違法之最小效益

妥當性監察部分，學術上爭議未定，但就適法性監察部分，較無爭議

公 218、219 亦期待監察人「自律」委由會計、法律人士

---會計監察、業務監察 落實公司的內部治理工程。

Q: 當然，效果如何？考驗公司法

國內監察人狀況——

表 1 **一般公司** ○○股份有限公司 **監察人審查報告書**

茲准董事會造送民國○○年度營業報告書、資產負債表、損益表、股東權益變動表、現金流量表、虧損撥補表，經本監察人等查核完竣，認為尚無不符，爰依照公司法第二一九條之規定備具報告。

敬請 鑑察

此致

本公司○○年度股東常會

監察人○○○ 印

監察人○○○ 印

民國○○年○○月○○日

資料來源：○○○○股份有限公司民國○○年度股東會資料

表 2-1 **強制財簽公司** ○○○○金融控股股份有限公司 **監察人審查報告書**

董事會造送本公司○○年度營業報告書、財務報表、合併財務報表暨虧損撥補案，經董事會委託之○○○○會計師事務所○○○、○○○兩位會計師共同出具之查核報告，經本監察人審查，認為符合公司法等相關法令，爰依照公司法第二一九條之規定，特此報告。

敬請 鑒查

此致

本公司○○年度股東常會

○○○○金融控股股份有限公司

常駐監察人：○○○ 印

監察人：○○○ 印

監察人：○○○ 印

民國○○ 年○○月○○日

資料來源：○○○○股份有限公司民國○○年度股東會資料，請查閱公開資訊觀測站，

<http://newmops.tse.com.tw>

国外監察人状況⁴⁾

平成 27 年度監査報告書

(平成 27 年 4 月 1 日から平成 28 年 3 月 31 日まで)

連結計算書類に係る会計監査人の監査報告書 (謄本)	61
計算書類等に係る会計監査人の監査報告書 (謄本)	62
監査役会の監査報告書 (謄本)	63

資料來源: 三菱商事(株) <http://www.mitsubishicorp.com/jp>⁴⁾

監査役会の監査報告書(謄本)

監査報告書

当監査役会は、平成27年4月1日から平成28年3月31日までの平成27年度における取締役の職務の執行に関し、各監査役が作成した監査報告書に基づき、審議の上、本監査報告書を作成し、以下のとおり報告いたします。

1. 監査役及び監査役会の監査の方法及びその内容

- (1) 監査役会は、監査の方針、職務の分担等を定め、各監査役から監査の実施状況及び結果について報告を受けるほか、取締役等及び会計監査人からその職務の執行状況について報告を受け、必要に応じて説明を求めました。
- (2) 各監査役は、監査役会が定めた監査役監査の基準に準拠し、監査の方針、職務の分担等に従い、取締役、内部監査部門その他の使用人等と意思疎通を図り、情報の収集及び監査の環境の整備に努めるとともに、以下の方法で監査を実施しました。
 - ①取締役会その他重要な会議に出席し、取締役及び使用人等からその職務の執行状況について報告を受け、必要に応じて説明を求め、重要な決裁書類等を閲覧し、本社及び主要な事業所において業務及び財産の状況を調査いたしました。また、子会社については、子会社の取締役及び監査役等と意思疎通及び情報の交換を図り、必要に応じて子会社から事業の報告を受けました。
 - ②事業報告に記載されている取締役の職務の執行が法令及び定款に適合することを確保するための体制その他株式会社及びその子会社から成る企業集団の業務の適正を確保するために必要なものとして会社法施行規則第100条第1項及び第3項に定める体制の整備に関する取締役会決議の内容及び当該決議に基づき構築及び運用されている体制(内部統制システム)について、定期的に取締役及び使用人等から状況報告を受け、必要に応じて説明を求め、意見を表明いたしました。
 - ③会計監査人有限責任監査法人トーマツが独立の立場を保持し、かつ、適正な監査を実施しているかを監視及び検証するとともに、同会計監査人からその職務の執行状況について報告を受け、必要に応じて説明を求めました。また、同会計監査人から「職務の遂行が適正に行われることを確保するための体制」(会社計算規則第131条各号に掲げる事項)を「監査に関する品質管理基準」(平成17年10月28日企業会計審議会)等に従って整備している旨の通知を受け、必要に応じて説明を求めました。

以上の方法に基づき、当該事業年度に係る事業報告及びその附属明細書、計算書類(貸借対照表、損益計算書、株主資本等変動計算書、重要な会計方針及びその他の注記)及びその附属明細書並びに連結計算書類(連結財政状態計算書、連結損益計算書、連結持分変動計算書、連結計算書類作成のための基本となる重要な事項及びその他の注記)について検討いたしました。

2. 監査の結果

- (1) 事業報告等の監査結果
 - ①事業報告及びその附属明細書は、法令及び定款に従い、会社の状況を正しく示しているものと認めます。
 - ②取締役の職務の執行に関する不正の行為又は法令もしくは定款に違反する重大な事実は認められません。
 - ③内部統制システムに関する取締役会決議の内容は相当であると認めます。また、当該内部統制システムに関する事業報告の記載内容及び取締役の職務の執行についても、指摘すべき事項は認められません。
- (2) 計算書類及びその附属明細書の監査結果
会計監査人有限責任監査法人トーマツの監査の方法及び結果は相当であると認めます。
- (3) 連結計算書類の監査結果
会計監査人有限責任監査法人トーマツの監査の方法及び結果は相当であると認めます。

平成28年5月17日

三菱商事株式会社 監査役会

常任監査役(常勤) 鍋島 英 幸 ㊞
監査役(常勤) 木 崎 博 ㊞
監査役 辻 山 栄 子 ㊞
監査役 石 野 秀 世 ㊞
監査役 國 廣 正 ㊞

(注) 監査役 辻山栄子、石野秀世及び國廣正は、会社法第2条第16号及び第335条第3項に定める社外監査役であります。

計算書類等に係る会計監査人の監査報告書(謄本)

独立監査人の監査報告書

三菱商事株式会社
取締役会 御中

平成28年5月16日

有限責任監査法人 トーマツ

指定有限責任社員 公認会計士 観 恒 平 ㊞
業務執行社員

指定有限責任社員 公認会計士 山 田 政 之 ㊞
業務執行社員

指定有限責任社員 公認会計士 吉 村 健 一 ㊞
業務執行社員

指定有限責任社員 公認会計士 小 林 永 明 ㊞
業務執行社員

当監査法人は、会社法第436条第2項第1号の規定に基づき、三菱商事株式会社の平成27年4月1日から平成28年3月31日までの平成27年度の計算書類、すなわち、貸借対照表、損益計算書、株主資本等変動計算書、重要な会計方針及びその他の注記並びにその附属明細書について監査を行った。

計算書類等に対する経営者の責任

経営者の責任は、我が国において一般に公正妥当と認められる企業会計の基準に準拠して計算書類及びその附属明細書を作成し適正に表示することにある。これには、不正又は誤謬による重要な虚偽表示のない計算書類及びその附属明細書を作成し適正に表示するために経営者が必要と判断した内部統制を整備及び運用することが含まれる。

監査人の責任

当監査法人の責任は、当監査法人が実施した監査に基づいて、独立の立場から計算書類及びその附属明細書に対する意見を表明することにある。当監査法人は、我が国において一般に公正妥当と認められる監査の基準に準拠して監査を行った。監査の基準は、当監査法人に計算書類及びその附属明細書に重要な虚偽表示がないかどうかについて合理的な保証を得るために、監査計画を策定し、これに基づき監査を実施することを求めている。

監査においては、計算書類及びその附属明細書の金額及び開示について監査証拠を入手するための手続が実施される。監査手続は、当監査法人の判断により、不正又は誤謬による計算書類及びその附属明細書の重要な虚偽表示のリスクの評価に基づいて選択及び適用される。監査の目的は、内部統制の有効性について意見表明するためのものではないが、当監査法人は、リスク評価の実施に際して、状況に応じた適切な監査手続を立案するために、計算書類及びその附属明細書の作成と適正な表示に関連する内部統制を検討する。また、監査には、経営者が採用した会計方針及びその適用方法並びに経営者によって行われた見積りの評価も含め全体としての計算書類及びその附属明細書の表示を検討することが含まれる。

当監査法人は、意見表明の基礎となる十分かつ適切な監査証拠を入手したと判断している。

監査意見

当監査法人は、上記の計算書類及びその附属明細書が、我が国において一般に公正妥当と認められる企業会計の基準に準拠して、当該計算書類及びその附属明細書に係る期間の財産及び損益の状況をすべての重要な点において適正に表示しているものと認める。

利害関係

会社と当監査法人又は業務執行社員との間には、公認会計士法の規定により記載すべき利害関係はない。

以 上

連結計算書類に係る会計監査人の監査報告書(謄本)

独立監査人の監査報告書

平成28年5月16日

三菱商事株式会社
取締役会 御中

有限責任監査法人 トーマツ

指定有限責任社員 業務執行社員 公認会計士 観 恒 平 ㊞

指定有限責任社員 業務執行社員 公認会計士 山 田 政 之 ㊞

指定有限責任社員 業務執行社員 公認会計士 吉 村 健 一 ㊞

指定有限責任社員 業務執行社員 公認会計士 小 林 永 明 ㊞

当監査法人は、会社法第444条第4項の規定に基づき、三菱商事株式会社の平成27年4月1日から平成28年3月31日までの連結会計年度の連結計算書類、すなわち、連結財政状態計算書、連結損益計算書、連結持分変動計算書、連結計算書類の作成のための基本となる重要な事項及びその他の注記について監査を行った。

連結計算書類に対する経営者の責任

経営者の責任は、連結計算書類を国際会計基準で求められる開示項目の一部を省略して作成することを認めている会社計算規則第120条第1項後段の規定により作成し、適正に表示することにある。これには、不正又は誤謬による重要な虚偽表示のない連結計算書類を作成し適正に表示するために経営者が必要と判断した内部統制を整備及び運用することが含まれる。

監査人の責任

当監査法人の責任は、当監査法人が実施した監査に基づいて、独立の立場から連結計算書類に対する意見を表明することにある。当監査法人は、我が国において一般に公正妥当と認められる監査の基準に準拠して監査を行った。監査の基準は、当監査法人に連結計算書類に重要な虚偽表示がないかどうかについて合理的な保証を得るために、監査計画を策定し、これに基づき監査を実施することを求めている。

監査においては、連結計算書類の金額及び開示について監査証拠を入手するための手続が実施される。監査手続は、当監査法人の判断により、不正又は誤謬による連結計算書類の重要な虚偽表示のリスクの評価に基づいて選択及び適用される。監査の目的は、内部統制の有効性について意見表明するためのものではないが、当監査法人は、リスク評価の実施に際して、状況に応じた適切な監査手続を立案するために、連結計算書類の作成と適正な表示に関連する内部統制を検討する。また、監査には、経営者が採用した会計方針及びその適用方法並びに経営者によって行われた見積りの評価も含め全体としての連結計算書類の表示を検討することが含まれる。

当監査法人は、意見表明の基礎となる十分かつ適切な監査証拠を入手したと判断している。

監査意見

当監査法人は、会社計算規則第120条第1項後段の規定により国際会計基準で求められる開示項目の一部を省略して作成された上記の連結計算書類が、三菱商事株式会社及び連結子会社からなる企業集団の当該連結計算書類に係る期間の財産及び損益の状況をすべての重要な点において適正に表示しているものと認める。

利害関係

会社と当監査法人又は業務執行社員との間には、公認会計士法の規定により記載すべき利害関係はない。

以 上

??



表 2-2 ○○○○股份有限公司 會計師查核報告書(含 財務報表附註) ↵

○○○○股份有限公司民國○○年十二月三十一日及民國○○年十二月三十一日之資產負債表，暨民國○○年一月一日至十二月三十一日及民國○○年一月一日至十二月三十一日之損益表、股東權益變動表及現金流量表，業經本會計師查核竣事。上開財務報表之編製係管理階層之責任，本會計師之責任為根據查核結果對上開財務報表表示意見。↵

本會計師係依照一般公認審計準則暨會計師查核簽證財務報表規則之規定規劃並執行查核工作，以合理確信財務報表有無重大不實表達。此項查核工作，包括以抽查方式，獲取財務報表所列金額及所揭露事項之查核證據、評估管理階層編製財務報表所採用之會計原則及所作之重大會計估計，暨評估財務報表整體之表達。本會計師相信此項查核工作，可對所表示之意見，提供合理之依據。↵

依本會計師之意見，第一段所述財務報表在所有重大方面係依照證券發行人財務報告編製準則及一般公認會計原則編製，足以允當表達○○○○股份有限公司民國○○年十二月三十一日及民國○○年十二月三十一日之財務狀況，暨民國○○年一月一日至十二月三十一日及民國○○年一月一日至十二月三十一日之經營成果與現金流量。↵

又○○○○股份有限公司已編製民國○○年度及民國○○年度之合併財務報表，並經本會計師出具無保留意見之查核報告在案，備供參考。↵

此致↵

○○○○股份有限公司 公鑒↵

○○○○會計師事務所↵

證期會核准辦理公開發行公司財務報告↵

查核簽證文號：(72)台財證(一)第○○○○號↵

會計師： ○○○↵

會計師： ○○○↵

民國○○年四月十七日↵

資料來源：○○○○股份有限公司民國○○年度財務報告，請查閱公開資訊觀測站，

<http://newmops.tse.com.tw> ↵

*東芝電氣弊案 ---- 2017/04/11 監察人審査報告書

- 2005年(平成17年)6月 - 西田厚聰が社長に就任、積極経営に転ずる。
- 2006年(平成18年)
 - 1月 - イギリスの英国核燃料会社から、ウェスティングハウス・エレクトリックを54億ドル(約6370億円)で買収。加圧水型原子炉の技術を手に入れ、沸騰水型原子炉を含めた原子炉装置の世界三大製造メーカーの一つとなる。
 - 10月 - 「TOSHIBA Leading Innovation >>>」を柱とするコーポレートブランドを制定。

東芝粉飾決算事件

2015年(平成27年)7月20日、第三者委員会の報告書により、経営トップの関与による2009年3月期から2014年4 - 12月期で計1518億円の利益を水増しする粉飾決算を行っていたことが報告された^{[90][91]}。同報告書では過去7年間で1500億円を超える利益の水増しの事実に加え、「チャレンジ」と呼ばれる予算達成のプレッシャー、経営トップが関与して「不適切会計」が行われたと分析している^[91]。

この問題により、7月21日に田中久雄が社長を辞任するほか、副会長で前社長の佐々木則夫、相談役で前々社長の西田厚聰ら7人が取締役を辞任することが発表されるなど^[92]、歴代3社長含む経営陣が7年間に渡り、この事件を主導してきたとして東芝株主からも株主代表訴訟で訴えられている^[93]。

この不正会計処理の対象は、コモディティ化で利益の出にくくなったパソコン事業、リーマンショックで落ち込んだ半導体事業、2011年の福島原発事故の影響で新規受注が落ち込んだ巨額の資金で買収した米ウェスティングハウス・エレクトリック・カンパニーの原発事業などが発覚している。これらの事業の不採算によって財務体質が悪化し、赤字をごまかすために粉飾決算を行ったとみられている^[94]。

異例の決済延期に不正疑惑…東芝に何が あったのか

東芝が決算報告できず異例の延長申請を行いました。その日の午後会見し、原子力事業で発生した損失額が7125億円に上る見通しだと発表。倒産の危機に直面しています。 更新日: 2017年02月15日

四半期レビュー報告書の結論不表明に関するお知らせ

当社は、2016年第3四半期の四半期連結財務諸表について結論を表明しない旨の四半期レビュー報告書を本日受領しましたので、下記のとおりお知らせします。

なお、これを受けて、当社は本日中に第178期第3四半期報告書を提出する予定です。

記

1. レビューを実施した監査法人の名称

PwCあらた有限責任監査法人（以下、監査法人）

2. 四半期レビュー報告書の内容

受領した2016年度第3四半期報告書に係る四半期レビュー報告書に記載された内容は以下のとおりです。

監査人の責任

当監査法人の責任は、当監査法人が、我が国において一般に公正妥当と認められる四半期レビューの基準に準拠して実施した四半期レビューに基づいて、独立の立場から四半期連結財務諸表に対する結論を表明することにある。

しかしながら、「結論の不表明の根拠」に記載した事項により、当監査法人は、結論の表明の基礎となる証拠を入手することができなかった。

結論の不表明の根拠

注記 21.重要な後発事象の通り、米国ウエスチングハウスエレクトリックカンパニー社（以下、「WEC」という）による、CB&I ストーン・アンド・ウェブスター社の買収に伴う取得価格配分手続の過程に関連して、一部経営者による不適切なプレッシャーの存在を示唆する情報がもたらされた。株式会社東芝の監査委員会は、外部弁護士事務所等を起用して、一部経営者による不適切なプレッシャーの有無及び会計への影響等に係る調査を実施した。当監査法人は

独立監査人の四半期レビュー報告書

2017年4月11日

株式会社東芝

代表執行役社長 綱川 智 殿

PwCあらた有限責任監査法人

指定有限責任社員 業務執行社員	公認会計士	岩 尾 健太郎 様
指定有限責任社員 業務執行社員	公認会計士	岸 信 一 様
指定有限責任社員 業務執行社員	公認会計士	田 所 健 様
指定有限責任社員 業務執行社員	公認会計士	加 藤 正 英 様

当監査法人は、金融商品取引法第193条の2第1項の規定に基づき、「経理の状況」に掲げられている株式会社東芝の2016年4月1日から2017年3月31日までの連結会計年度の第3四半期連結会計期間(2016年10月1日から2016年12月31日まで)及び第3四半期連結累計期間(2016年4月1日から2016年12月31日まで)に係る四半期連結財務諸表、すなわち、四半期連結貸借対照表、四半期連結損益計算書、四半期連結包括損益計算書、四半期連結キャッシュ・フロー計算書及び四半期連結財務諸表に対する注記について四半期レビューを行った。

四半期連結財務諸表に対する経営者の責任

経営者の責任は、「四半期連結財務諸表の用語、様式及び作成方法に関する規則」(附則第4条の規定により米国において一般に公正妥当と認められる企業会計の基準(四半期連結財務諸表に対する注記1及び2参照))に準拠して四半期連結財務諸表を作成し適正に表示することにある。これには、不正又は誤謬による重要な虚偽表示のない四半期連結財務諸表を作成し適正に表示するために経営者が必要と判断した内部統制を整備及び運用することが含まれる。

監査人の責任

当監査法人の責任は、当監査法人が、我が国において一般に公正妥当と認められる四半期レビューの基準に準拠して実施した四半期レビューに基づいて、独立の立場から四半期連結財務諸表に対する結論を表明することにある。

しかしながら、「結論の不表明の根拠」に記載した事項により、当監査法人は、結論の表明の基礎となる証拠を入手することができなかった。

監察人功能不彰?? 並非制度所使然 屬人為「應然面」的問題

但制度設計與公司治理的效能言之 可再提升的建言

1. 會計師界就曾提出監察人之消極資格 ex 董事配偶等充任

cf 證 26-3 IV 「監察人與董事間…不得具有…關係」 擴大適用??

2. 外部的查核簽證會計師 公 20 II — 原屬監察人職責 公 219 ??

至於在業務監察的部分

監察人…亦是不得怠忽職務的 公 224 ---- 列席「權利」? 義務 ?

↵

職權分工設計

董事會 業務執行機關

董事 企業經營責任

董事 公 192 公 23 受任人 善管注意義務

監察人 業務監察權

負有不法經營的監察責任 ----- 豁免董事會監督義務??

公 226 「監察人對公司或第三人…責任，而董事亦負其責任時」

證 20-1 「財務報告或業務財務文件」… 董事+監察人 法律責任

證 32 「公開說明書」…董事+監察人 法律責任

↵

監察人之制衡董事權限，其實也是一種職權分工設計。

學理上 董事會的業務監督與監察人的業務監察 兩者機能重疊

多採監察人「適法性監察」 解釋上不宜擴張到「妥當性監察」

公司內控與法令遵循議題----監察人功能之一

Q:現行制度? 公開發行公司建立內部控制準則為例

1 模型---董事會

2 實踐---董事會

內部稽核單位---內控的稽核報告、追蹤報告

送董事會陳核，並各監察人查閱

董事會---內部控制制度聲明書

外部之會計師專案審查---內部控制制度審查報告

監察人?? 在現行制度下 不受重視的配角設計 令人遺憾

內控制度模式---法遵??

不僅監察人的適法性監察功能 早被遺忘

同時也凸顯法令遵循 實非公司內控核心的事實 徒有其名，

在法令遵循與內控設計上 巧妙被架空。

【變形1】設有 監察人 + 證 14-2 獨立董事

學理上...哭笑不得

實務上 證 14-3 獨立董事 = 表明特定事項意見的董事

cf 證 14-4 審計委員會之獨立董事 = 準用監察人 (待續)

(二) 宜正視審計委員會制之監控機能與法律專業問題—證交法

證 14-4 設置功能性的審計委員會 取代監察人制度

?? --- 便宜性立法 政策上有交代 即可

最大的問題---設有審計委員會的董事會，

在我國 公司的業務執行機關？還是業務監察機關？

-----關鍵 獨立董事=董事

1. 球員兼裁判的疑慮 業務執行機關與監督機關合一

2. 外部的獨立董事 是否有助於健全公司治理的目的達成

3. 實際狀況---證 14-5

程序上 似乎僅屬於董事會同意的一種先行過程

實質上 除第 10 款財務報告事項外

董事會 得依規定通過未經審計委員會同意的決議事項

???

???

內控制度模式-----法遵

雖有移植審計委員會的名義 但卻無其實質功能 或其功能已無被扭曲

1. 證 14- 4 I 審計委員會取代監察人制度

如何執行監察人的業務監察、會計監察職責？

2 證 14-4 III 公司設置審計委員會者，…準用監察人規定

獨立行使職權 公 220

證 14-5 II 通過未經審計委員會同意的決議事項

3 法遵的專業性?? +人事權---董事會

與監察人是屬五十步與一百步的困窘

功能性委員會的實質何在?? ---徒具其名 only

+

無怪乎---證券交易法修正 …導入獨立董事與審計委員會制度於董事會

是否 OECD 公司治理原則...所強調 Board 的監督功能

Q: 但與美國公司不同設計的雙軌制歐陸法系國家 應指「監事會」 非董事會

+

+

【現行因應之道】

1. 設有監察人... 監察機能活化 *法令遵循

內控的法制度面 強化監察人與內稽、內控的連結

(1) 對內---監察人不宜是配角

內稽人員的人事權、內部稽核作業與監察人的密切關係

(2) 對外---監察人亦不宜是配角

內部控制聲明書、內控審查報告制度的調整

監察人 = 公司負責人之一

如何落實企業自治與公司治理---監察人 不可或缺的角色 *監察人報告書

2. 設有審計委員會...釐清獨立董事與各委員會的功能

(1) 經理人制度 如何調整?? (*公司不一定設有經理人)

(2) 董事會與經理人---公司事務管理權限 如何劃分??

(3) 董事會與功能性委員會 權限如何分工??

---內部稽核 屬業務監督機關(董事會)

內控聲明書

內控制度審查報告

法令遵循---人員專業何在?...落實公司治理的核心

*呼應賴前院長的看法

小結

法令遵循與董、監事的法律責任 有關連性的



感謝聆聽[↵]

匆促間 準備不足 請多多指教[↵]