

# 金融と法

おおがき ひさし  
大垣 尚司

本論文は、現代企業ファイナンスの基礎的分野で活用される金融手法・技術をできる限り網羅的にとりあげて体系化し、その経済的特質や機能を明らかにした上で、これを実現するために法律がどのような役割を果たしているかを、法技術（legal engineering）の視点から分析したものである。一部でその成果を関連法の解釈に反映することも試みている。

第1章～第3章では、金融の基本概念を再定義する。就中、現在価値については最高裁判例を題材に不法行為における中間利息概念との架橋を試みた。また、伝統的リスク学におけるリスク概念と金融工学のそれとを架橋し、投機的リスクと純粋リスクという2分法によりその後に登場する仕組みを整理している。また情報の非対称性概念をガバナンス関連の規定や資本市場規制を整理する上での中核概念に位置付けた。

第4章～第6章では、伝統的な会社法と金商法の関連部分を起業投資から市場における出口までという一連のファイナンス過程の中で位置付けなおした。

第7章～第9章では、伝統的企業金融論では欠落しがちな間接金融の手法を、これを取り扱う間接金融機関の法的位置付けと共に整理した。続く第10章では、債券調達について、まず前半で債券法総論とでもいべきものを整理した上で、社債管理の法技術について考察し、その後に金商法の行為規制・開示規制を適用除外に焦点をあてて論じた。

第11章～第14章では、市場型間接金融を調達と運用に大きく分けて体系化した。具体的にはまず、シンジケートローンについて債権者の団体的規制に焦点をあて社債管理の場合と対比し、次に、ローンセールをその発展段階にそって整理した。運用側については投資ファンドの機能や投資理論を整理した後で、現存する集団投資のための枠組み(CIV)の特徴を法的枠組み別に分類し、その経済的機能と関連づけて整理した。

第15章～第17章では諸領域に点在する信用補完のための仕組みを破綻前・破綻後、人的・物的という切り口から横断的に整理した。

なお、本論文は立命館大学大学院法学研究科における高度専門職業人向けの教科書として使用すべく商業出版されたため、教育的見地や実務における利用の便宜を考えた追加的記述を含み、純然たる論文の形式をとるものではない。しかし上述の通り、その内容はわが国で初めての金融と法に係る体系書を企図したものであり、文献等の引用・参照にも細心の留意を払った。

# Finance and Laws

Hisashi Ohgaki

This work is to discuss the various financial structures from simple ones to sophisticated ones and elaborate the roles and functions of laws (legal engineering) therein. Some legal issues are revisited when appropriate from this perspective.

Chapter 1 to 3 define the key financial concepts. Among other things, one Supreme Court decision is taken up to see how “present value” concept works in the calculation of the "intermediate interest" in determining the tort damages. Dichotomy of "pure risk" and "speculative risk" is taken to bridge the traditional risk theory and that of the financial engineering, which is applied in the latter parts of the work.

Chapter 4 to 6 discuss the related areas of the Corporate and Securities Laws in the order of financial activities, from the foundation of the company through its liquidation or investment exit in the market.

Chapter 7 to 9 discuss the various financial intermediaries and their means to extend credit. Chapter 10 discusses the legal techniques to arrange agent/trustee for bondholders, after introducing the various debt securities and then, the market and disclosure regulations focusing the various exemptions.

Chapter 11 to 14 discuss the evolving area of the "intermediated market transactions", including: syndicated loans focusing on the interrelationship among the creditors; the various types loan sale in Japan in their historical order; investment funds focusing on the functions and types of CIV (collective investment vehicle).

The last three chapters discuss the various legal devices for the credit enhancement, rearranging them by ante or post default and by third-party or asset enhancement.

Since this work is commercially published for the use of professional education, its style may not follow the one for the typical academic thesis. It, however, is designed to be the first academic literature on the area and the highest level of care has been taken to the references and citations.