泰悦咨询内部专业刊物：2021 年 5 月 12 日

(仅供内部使用)

1. 最新法规政策

- (附录 1 – 第 5 页) – 关于明确先进制造业增值税期末留抵退税征管问题的公告 (国家税务总局 2021 年第 10 号公告)
- (附录 2 – 第 13 页) – 关于明确先进制造业增值税期末留抵退税政策的公告 (财政部 税务总局公告 2021 年第 15 号)
- (附录 3 – 第 15 页) – 关于印发《海南自由贸易港 旅游业、现代服务业、高新技术产业 企业所得税优惠目录》的通知 (财税[2021]14 号)

2. 近期财税案例及分析

- (附录 4 – 第 47 页) – 税务局：近 100 个常见涉税风险点（2021 最新版）
- (附录 5 – 第 54 页) – 中汇观点丨关于对《税务稽查案件办理程序规定（征求意见稿）》的修改建议
- (附录 6 – 第 59 页) – 稽查局对上市公司股东的破产清算申请即将进入股票拍卖阶段
- (附录 7 – 第 61 页) – 划转后连续 12 个月内，若改变经营实质，不能递延纳税
- (附录 8 – 第 63 页) – 企业重组过程中，产权没变更，纳税义务人改变吗？
- (附录 9 – 第 65 页) – 对赌超额完成，收购方支付的业绩奖励，如何进行税务处理？
- (附录 10 – 第 66 页) – 【特别提醒】这个《辽宁省电子税务局关联申报操作指引》不错
- (附录 11 – 第 94 页) – 快看！盖茨离婚法律诉讼文件曝光，原来如此
- (附录 12 – 第 118 页) – 解锁一张机票背后的税收知识点
- (附录 13 – 第 120 页) – 专家解读集锦（二） | 不审势即宽严皆误——结构性存款增值税政策的极简分析
- (附录 14 – 第 123 页) – 得罪国资委 OR 得罪税务局——资产划转特殊性税务处理备案又遇困境
- (附录 15 – 第 126 页) – “走出去”企业如何加强和规范税务管理？

- (附录 16 – 第 132 页) – 境外税收抵免：常见问题要重视
- (附录 17 – 第 134 页) – 会计估计审计的概念基础与实务方法
- (附录 18 – 第 143 页) – 这五起司法案例揭示股东如何合法规避破产企业欠税连带责任
- (附录 19 – 第 150 页) – 华税律师接受凤凰网采访，就娱乐圈“阴阳合同逃税”等问题发表专业意见
- (附录 20 – 第 152 页) – 从六起税务稽查案件看房地产企业土地增值税清算的纳税调整风险
- (附录 21 – 第 161 页) – 华税律师接受《中国税务报》采访，就医药企业税务合规等问题发表专业意见
- (附录 22 – 第 164 页) – “变票”戏法穿帮记
- (附录 23 – 第 168 页) – 国浩视点 | 处理已公开的个人信息的合法性初探
- (附录 24 – 第 173 页) – 刑事合规视角下的企业商业秘密保护
- (附录 25 – 第 178 页) – 结构性存款利息应否征收增值税？ ——实务争议的法学评析
- (附录 26 – 第 186 页) – App 个人信息保护规定解读
- (附录 27 – 第 193 页) – 棱镜丨逃税 4000 万！郑爽或加重刑罚，明星避税“迁徙”到海南

3. 四大税务及相关刊物

- (附录 28 – 第 199 页) – 【TP 知•道】关联融资交易转让定价法规国别发展综述——德国、新西兰、阿根廷篇
- (附录 29 – 第 202 页) – 金融洞见 | 服务实体经济、防范金融风险、深化金融开放——银行及资本市场“十四五”规划展望
- (附录 30 – 第 207 页) – 安永发布《2021 年第一季度中国海外投资概览》
- (附录 31 – 第 213 页) – 【安永税务】德国财政部最终确定知识产权德国域外征税指导意见

- (附录 32 – 第 217 页) – 【德勤税务评论】保险行业税收政策指引更新迫在眉睫——浅议新保险合同准则的税务影响

4. IPO、M&A、资本市场、跨境投资等

- (附录 33 – 第 225 页) – 国浩视点 |“老鼠仓”还是证券从业人员违法买卖股票？——简评黄某雄案
- (附录 34 – 第 234 页) – 分享 | 适不适合做“独立代理人”，看这一篇就够了
- (附录 35 – 第 238 页) – 基小律观点 | 创投系列：创投基金的税收机制及优惠政策——所得税优惠政策实操篇
- (附录 36 – 第 244 页) – A 股、港股还是美股？一文读懂企业上市如何做出最佳抉择
- (附录 37 – 第 253 页) – SPAC 发威，华尔街爆赚：PE 迎来 20 年最赚钱季度
- (附录 38 – 第 256 页) – 超越理财 —— 评“跨境理财通”业务的核心要点
- (附录 39 – 第 263 页) – 企业 IPO 上市后，股东在进行股票减持时，如何避免税务风险？
- (附录 40 – 第 265 页) – 环球贸易与海关 | 出口管制合规指南出台， 执法序幕从此揭开
- (附录 41 – 第 267 页) – 环球争议解决 | 股票收益权相关法律问题分析
- (附录 42 – 第 272 页) – 马斯克、孙宇晨都来试水的 NFT 市场，会有「NFT+万物」的一天吗？
- (附录 43 – 第 284 页) – 美联储警告 SPAC 和散户抱团，称股市可能不堪一击
- (附录 44 – 第 285 页) – 保险+医疗服务驱动水滴 2.0 式增长 ，蓝驰早期加注非共识的底层逻辑
- (附录 45 – 第 288 页) – 中国外汇 | 信托国际化业务发展趋势
- (附录 46 – 第 299 页) – 中国外汇 | 跨境服务贸易新业态与跨境收付展业探索
- (附录 47 – 第 304 页) – 一家 BVI 公司不想要了，是否可以置之不理，任其被剔除注册（Strike Off）？

- (附录 48 – 第 308 页) – 从 0 到 1，个人资本项目投资破冰：《大湾区“跨境理财通”试点细则(征)》“问”与“道”

- (附录 49 – 第 315 页) – 海南自贸港政策面面观——从消博会说起

- (附录 50 – 第 322 页) – 美国并购实战指引（一）

- (附录 51 – 第 327 页) – 碳中和 | 让 ESG 投资带来绿色的未来

- (附录 52 – 第 337 页) – 君合法评丨期货法草案观察：关于其他衍生品交易的单一协议及净额结算条款

- (附录 53 – 第 340 页) – 君合法评丨公司创始股东对出资缴纳连带担责问题研究

- (附录 54 – 第 357 页) – 典型案例：控制权转让后的上市公司治理安排——回购、提名、锁定期、一票否决、优先出售

- (附录 55 – 第 360 页) – 敦和资管首席经济学家徐小庆：商品、股市、债市未来或将面临调整

- (附录 56 – 第 363 页) – 巴菲特 2021 年股东大会精华要点

- (附录 57 – 第 368 页) – 给耶鲁管钱管成传奇 | BetterRead

- (附录 58 – 第 370 页) – 从 0 到 1，个人资本项目投资破冰：《大湾区“跨境理财通”试点细则(征)》“问”与“道”

5. 国际税收透明及反避税 - CRS, BEPS，TP 及其他

- (附录 59 – 第 371 页) – 对瑞士的十一个误解

- (附录 60 – 第 375 页) – 【特别关注】优步司机是雇员吗？该如何缴税？

- (附录 61 – 第 378 页) – 【特别关注】强力治税：拜登的税改雄心与国内收入局的重任

附录一

国家税务总局关于明确先进制造业增值税期末留抵退税征管问题的公告

发文日期：2021 年 4 月 28 日　　有效范围：先进制造业
发文机关：国家税务总局　　文　　号：财税[2020]48 号
时 效 性：现行有效　　生效日期：2020 年 10 月 1 日

为贯彻落实全国两会精神和中办、国办印发的《关于进一步深化税收征管改革的意见》，按照《财政部 税务总局关于明确先进制造业增值税期末留抵退税政策的公告》（2021 年第 15 号）的规定，现将有关征管问题公告如下：

符合《财政部 税务总局关于明确先进制造业增值税期末留抵退税政策的公告》（2021 年第 15 号）规定的纳税人申请退还增量留抵税额，应按照《国家税务总局关于办理增值税期末留抵税额退税有关事项的公告》（2019 年第 20 号）和《国家税务总局关于取消增值税扣税凭证认证确认期限等增值税征管问题的公告》（2019 年第 45 号）第三条的规定办理相关留抵退税业务。同时，对《退（抵）税申请表》进行修订并重新发布（见附件）。

本公告自 2021 年 5 月 1 日起施行。《国家税务总局关于办理增值税期末留抵税额退税有关事项的公告》（2019 年第 20 号）附件、《国家税务总局关于国内旅客运输服务进项税抵扣等增值税征管问题的公告》（2019 年第 31 号）附件 1 同时废止。

特此公告。

附件：退（抵）税申请表（点击文末“阅读原文”下载附件）

国家税务总局

2021 年 4 月 28 日

关于《国家税务总局关于明确先进制造业增值税期末留抵退税征管问题的公告》的解读

2021 年 3 月 5 日，李克强总理在《政府工作报告》中宣布，“对先进制造业企业按月全额退还增值税留抵税额”。3 月 31 日国务院常务会议确定，“从今年 4 月 1 日起，将运输设备、电气机械、仪器仪表、医药、化学纤维等制造业企业纳入先进制造业企业增值税留抵退税政策范围，实行按月全额退还增量留抵税额”。近期，财政部、税务总局联合发布《关于明确先进制造业增值税期末留抵退税政策的公告》（2021 年第 15 号，以下简称 15 号公告），为确保相关政策能够落实到位，税务总局制发本公告，就先进制造业留抵退税有关征管问题进行了明确。

本公告贯彻落实中办、国办印发的《关于进一步深化税收征管改革的意见》要求，实现征管操作办法与税费优惠政策同步发布、同步解读，增强政策落实的及时性、确定性、一致性。为方便纳税人准确理解、精准享受相关政策，现就有关问题解读如下：

一、和此前办理增量留抵退税（包括部分先进制造业留抵退税）相比，此次出台的先进制造业留抵退税的办理流程有变化吗？

没有变化。为方便纳税人办理增量留抵退税业务，税务总局发布了《国家税务总局关于办理增值税期末留抵税额退税有关事项的公告》（2019 年第 20 号，以下简称 20 号公告），明确了纳税人办理增量留抵退税业务的具体流程等征管事项。符合 15 号公告规定的先进制造业纳税人，可以适用力度更大的留抵退税政策，按月申请退还全部增量留抵税额，但办理留抵退税的具体流程，包括退税申请、受理、审核、退库等各环节的相关征管事项并未发生变化，仍按照现行规定执行。

二、纳税人申请先进制造业留抵退税，在计算进项构成比例时，已按规定转出的进项税额是否需要进行调整？

按照 15 号公告和《国家税务总局关于取消增值税扣税凭证认证确认期限等增值税征管问题的公告》（2019 年第 45 号，以下简称 45 号公告）第三条的规定，计算允许退还的增量留抵税额的“进项构成比例”，为 2019 年 4 月至申请退税前一税款所属期内已抵扣的增值税专用发票（含税控机动车销售统一发票）、海关进口增值税专用缴款书、解缴税款完税凭证注明的增值税额占同期全部已抵扣进项税额的比重。同时，在上述期间存在进项税额转出情形的，计算“进项构成比例”时，无需就纳税人在该期间内按规定转出的进项税额部分进行调整。

举例说明：某先进制造业纳税人 2019 年 4 月至 2021 年 4 月取得的进项税额中，增值税专用发票 1000 万元，海关进口增值税专用缴款书 1200 万元，航空旅客运输凭行程单抵扣进项税额 200 万元，农产品收购发票抵扣进项税额 100 万元。2020 年 12 月，该纳税人因产成品非正常损失，此前已抵扣的增值税专用发票中，有 50 万元进项税额按规定转出。该纳税人 2021 年 5 月申请先进制造业留抵退税时，进项构成比例的计算公式为：（1000+1200）÷（1000+1200+200+100）×100%=88%，按规定转出的 50 万元进项税额不参与计算。

三、是否只有生产并销售“非金属矿物制品”“通用设备”“专用设备”“计算机、通信和其他电子设备”“医药”“化学纤维”“铁路、船舶、航空航天和其他运输设备”“电气机械和器材”“仪器仪表”九类产品中某一类产品的销售额占比超过 50%，才能申请享受先进制造业留抵退税政策？

不是。15 号公告规定，先进制造业纳税人，是指在申请退税前连续 12 个月内（申请退税前经营期不满 12 个月但满 3 个月的，按照实际经营期，下同），按照《国民经济行业分类》，生产并销售“非金属矿物制品”“通用设备”“专用设备”“计算机、通信和其他电子设备”“医药”“化学纤维”“铁路、船舶、航空航天和其他运输设备”“电气机械和器材”“仪器仪表”销售额占全部销售额的比重超过 50%的纳税人，可以按规定向主管税务机关申请全额退还增量留抵税额，适用先进制造业留抵退税政策。判断纳税人是否适用先进制造业留抵退税政策的具体标准，是纳税人在申请退税前连续 12 个月内生产并销售上述 9 类产品合计的销售额占比，而不是某一类产品的销售额占比。

举例说明：2020 年 5 月-2021 年 4 月，某制造企业“化学纤维”的销售额占比为 25%,“非金属矿物制品”的销售额占比为 20%，“通用设备”销售额占比为 15%，“橡胶和塑料制品”和“金属制品”销售额占比均为 15%,还有房屋出租销售额占比为 10%。该企业 2021 年 5 月申请留抵退税时，“化学纤维”“非金属矿物制品”“通用设备”三类产品合计的销售额占比为 60%（超过 50%），符合先进制造业纳税人的相关条件，如果该企业同时符合其他退税条件，可以按 15 号公告和本公告等规定向主管税务机关申

请先进制造业留抵退税。

四、纳税人申请先进制造业留抵退税，是否需要提交《退（抵）税申请表》？《退（抵）税申请表》有哪些调整变化？

本公告明确，纳税人按照 15 号公告和 20 号公告等规定，申请先进制造业留抵退税的，需要在增值税纳税申报期内，完成本期增值税纳税申报后，通过电子税务局或办税服务厅提交《退（抵）税申请表》。《退（抵）税申请表》此前作为 20 号公告的附件对外发布，出台部分先进制造业留抵退税政策后，该表进行了修订并以《国家税务总局关于国内旅客运输服务进项税抵扣等增值税征管问题的公告》（2019 年第 31 号，以下简称 31 号公告）附件 1 重新发布。按照 15 号公告新出台的先进制造业留抵退税政策规定，本公告再次修订并重新发布《退（抵）税申请表》，同时废止了 20 号公告和 31 号公告所附原《退（抵）税申请表》。

由于 15 号公告是对此前的部分先进制造业留抵退税政策扩大了适用范围，因此，我们相应修改了《退（抵）税申请表》中“二、留抵退税”部分涉及适用范围的相关栏次。具体包括：

1.将纳税人自行判断是否符合先进制造业留抵退税条件的“增量留抵税额大于零，且申请退税前连续 12 个月（或实际经营期至少 3 个月）生产并销售‘非金属矿物制品’‘通用设备’‘专用设备’‘计算机、通信和其他电子设备’销售额占全部销售额的比重超过 50%”修改为“增量留抵税额大于零，且申请退税前连续 12 个月（或实际经营期至少 3 个月）生产并销售‘非金属矿物制品’‘通用设备’‘专用设备’‘计算机、通信和其他电子设备’‘医药’‘化学纤维’‘铁路、船舶、航空航天和其他运输设备’‘电气机械和器材’‘仪器仪表’销售额占全部销售额的比重超过 50%”。

2.如果上述栏次纳税人勾选“是”，填写的下一栏次由“　　年　　月至　　年　　月生产并销售‘非金属矿物制品’‘通用设备’‘专用设备’‘计算机、通信和其他电子设备’销售额　　，同期全部销售额　　，占比%　　。”修改为“　　年　　月至　　年　　月生产并销售‘非金属矿物制品’‘通用设备’‘专用设备’‘计算机、通信和其他电子设备’‘医药’‘化学纤维’‘铁路、船舶、航空航天和其他运输设备’‘电气机械和器材’‘仪器仪表’销售额　　，同期全部销售额　　，占比　　%。”

请适用先进制造业留抵退税政策的纳税人结合实际经营情况按照要求填写。其他栏次内容和填写要求均无变化。

附件：退（抵）税申请表

附件

退（抵）税申请表

金额单位：元，至角分

<table>
<tr><td colspan="2">申请人名称</td><td></td><td colspan="2">纳税人□　　扣缴义务人□</td></tr>
<tr><td colspan="2">纳税人名称</td><td></td><td>统一社会信用代码
（纳税人识别号）</td><td></td></tr>
<tr><td colspan="2">联系人姓名</td><td></td><td>联系电话</td><td></td></tr>
<tr><td colspan="2">申请退税类型</td><td colspan="3">汇算结算退税□　　误收退税□　　留抵退税□</td></tr>
<tr><td colspan="6">一、汇算结算、误收税款退税</td></tr>
<tr><td rowspan="8">原完税情况</td><td>税种</td><td>品目名称</td><td>税款所属时期</td><td>税票号码</td><td>实缴金额</td></tr>
<tr><td></td><td></td><td></td><td></td><td></td></tr>
<tr><td></td><td></td><td></td><td></td><td></td></tr>
<tr><td></td><td></td><td></td><td></td><td></td></tr>
<tr><td></td><td></td><td></td><td></td><td></td></tr>
<tr><td></td><td></td><td></td><td></td><td></td></tr>
<tr><td>合计（小写）</td><td></td><td></td><td></td><td></td></tr>
<tr><td colspan="2">申请退税金额（小写）</td><td colspan="3"></td></tr>
<tr><td colspan="6">二、留抵退税</td></tr>
<tr><td colspan="4">增量留抵税额大于零，且申请退税前连续 12 个月（或实际经营期至少 3 个月）生产并销售“非金属矿物制品”“通用设备”“专用设备”“计算机、通信和其他电子设备”“医药”“化学纤维”“铁路、船舶、航空航天和其他运输设备”“电气机械和器材”“仪器仪表”销售额占全部销售额的比重超过 50%</td><td colspan="2">是□　　否□</td></tr>
<tr><td colspan="4">_____年_____月至_____年_____月生产并销售“非金属矿物制品”“通用设备”“专用设备”“计算机、通信和其他电子设备”“医药”“化学纤维”“铁路、船舶、航空航天和其他运输设备”“电气机械和器材”“仪器仪表”销售额_____，同期全部销售额_____，占比____%。</td><td colspan="2">连续六个月（按季纳税的，连续两个季度）增量留抵税额均大于零的起止时间：
_____年_____月至年_____月</td></tr>
<tr><td colspan="4">申请退税前 36 个月未发生骗取留抵退税、出口退税或虚开增值税专用发票情形</td><td colspan="2">是□　　否□</td></tr>
<tr><td colspan="4">申请退税前 36 个月未因偷税被税务机关处罚两次及以上</td><td colspan="2">是□　　否□</td></tr>
<tr><td colspan="4">自 2019 年 4 月 1 日起未享受即征即退、先征后返（退）政策</td><td colspan="2">是□　　否□</td></tr>
<tr><td colspan="4">出口货物劳务、发生跨境应税行为，适用免抵退税办法</td><td colspan="2">是□　　否□</td></tr>
<tr><td colspan="4">本期已申报免抵退税应退税额</td><td colspan="2">税海涛声</td></tr>
</table>

税海涛声 公众号

<table>
<tr><td colspan="3">2019年4月至申请退税前一税款所属期已抵扣的增值税专用发票（含税控机动车销售统一发票）注明的增值税额</td><td></td></tr>
<tr><td colspan="3">2019年4月至申请退税前一税款所属期已抵扣的海关进口增值税专用缴款书注明的增值税额</td><td></td></tr>
<tr><td colspan="3">2019年4月至申请退税前一税款所属期已抵扣的解缴税款完税凭证注明的增值税额</td><td></td></tr>
<tr><td colspan="3">2019年4月至申请退税前一税款所属期全部已抵扣的进项税额</td><td></td></tr>
<tr><td colspan="3">本期申请退还的增量留抵税额</td><td></td></tr>
<tr><td>退税申请理由</td><td colspan="3">经办人：　　（公章）
年　月　日</td></tr>
<tr><td>授权声明</td><td>如果你已委托代理人申请，请填写下列资料：
为代理相关税务事宜，现授权_____（地址）_____为本纳税人的代理申请人，任何与本申请有关的往来文件，都可寄于此人。
授权人签章：</td><td>申请人声明</td><td>本申请表是根据国家税收法律法规及相关规定填写的，我确定它是真实的、可靠的、完整的。
申请人签章：</td></tr>
<tr><td colspan="4">以下由税务机关填写</td></tr>
<tr><td>受理情况</td><td colspan="3">受理人：
年　月　日</td></tr>
<tr><td colspan="2">核实部门意见：
退还方式：退库□　抵扣欠税□
退税类型：汇算结算退税□
误收退税□
留抵退税□
退税发起方式：纳税人自行申请□
税务机关发现并通知□
退（抵）税金额：
经办人：　负责人：
年　月　日</td><td colspan="2">税务机关负责人意见：
签字
年　月　日（公章）</td></tr>
</table>

稻海涛声公众号

《退（抵）税申请表》填表说明

一、本表适用于办理汇算结算、误收税款退税、留抵退税。

二、纳税人退税账户与原缴税账户不一致的，须另行提交资料，并经税务机关确认。

三、本表一式四联，纳税人一联、税务机关三联。

四、申请人名称：填写纳税人或扣缴义务人名称。如申请留抵退税，应填写纳税人名称。

五、申请人身份：选择“纳税人”或“扣缴义务人”。如申请留抵退税，应选择“纳税人”。

六、纳税人名称：填写税务登记证所载纳税人的全称。

七、统一社会信用代码(纳税人识别号)：填写纳税人统一社会信用代码或税务机关统一核发的税务登记证号码。

八、原完税情况：填写与汇算结算和误收税款退税相关信息。分税种、品目名称、税款所属时期、税票号码、实缴金额等项目，填写申请办理退税的已入库信息，上述信息应与完税费（缴款）凭证复印件、完税费（缴款）凭证原件或完税电子信息一致。

九、申请退税金额：填写与汇算结算和误收税款退税相关的申请退（抵）税的金额，应小于等于原完税情况实缴金额合计。

十、增量留抵税额大于零，且申请退税前连续 12 个月（或实际经营期至少 3 个月）生产并销售“非金属矿物制品”“通用设备”“专用设备”“计算机、通信和其他电子设备”“医药”“化学纤维”“铁路、船舶、航空航天和其他运输设备”“电气机械和器材”“仪器仪表”销售额占全部销售额的比重超过 50%：根据实际情况，选择“是”或“否”。

十一、　　年　　月至　　年　　月生产并销售“非金属矿物制品”“通用设备”“专用设备”“计算机、通信和其他电子设备”“医药”“化学纤维”“铁路、船舶、航空航天和其他运输设备”“电气机械和器材”“仪器仪表”销售额，同期全部销售额，占比　　%。：如十三选“是”，填写本栏。

如申请退税前经营期满 12 个月，本栏起止时间填写申请退税前 12 个月的起止时间；本栏销售额填写申请退税前 12 个月对应项目的销售额。

如申请退税前经营期不满 12 个月但满 3 个月的，本栏起止时间填写实际经营期的起止时间；本栏销售额填写实际经营期对应项目的销售额。

十二、连续六个月（按季纳税的，连续两个季度）增量留抵税额均大于零的起止时间：如十三选“否”，填写本栏。

本栏填写纳税人自 2019 年 4 月税款所属期起，连续六个月（按季纳税的，连续两个季度）增量留抵税额均大于零，且第六个月增量留抵税额不低于 50 万元的起止时间。十三、申请退税前 36 个月未发生骗取留抵退税、出口退税或虚开增值税专用发票情形，申请退税前 36 个月未因偷税被税务机关处罚两次及以上，自 2019 年 4 月 1 日起未享受即征即退、先征后返（退）政策，出口货物劳务、发生跨境应税行为，适用免抵退税办法：根据实际情况，选择“是”或“否”。

十四、本期已申报免抵退税应退税额：填写享受免抵退税政策的纳税人本期申请退还的免抵退税额。

十五、2019 年 4 月至申请退税前一税款所属期已抵扣的增值税专用发票（含税控机动车销售统一发票）注明的增值税额：填写纳税人对应属期抵扣的增值税专用发票（含税控机动车销售统一发票）注明的增值税额；纳税人取得不动产或者不动产在建工程的进项税额不再分 2 年抵扣后一次性转入的进项税额，视同取得增值税专用发票抵扣的进项税额，也填入本项。

十六、2019 年 4 月至申请退税前一税款所属期已抵扣的海关进口增值税专用缴款书注明的增值税额：填写纳税人对应属期抵扣的海关进口增值税专用缴款书注明的增值税额。

十七、2019 年 4 月至申请退税前一税款所属期已抵扣的解缴税款完税凭证注明的增值税额：填写纳税人对应属期抵扣的解缴税款完税凭证注明的增值税额。

十八、2019 年 4 月至申请退税前一税款所属期全部已抵扣的进项税额：填写纳税人对应属期全部已抵扣进项税额。

十九、本期申请退还的增量留抵税额：填写纳税人按照增量留抵税额×进项构成比例×60%计算后的本期申请退还的增量留抵税额。

进项构成比例=〔2019 年 4 月至申请退税前一税款所属期已抵扣的增值税专用发票（含税控机动车销售统一发票）注明的增值税额＋2019 年 4 月至申请退税前一税款所属期已抵扣的海关进口增值税专用缴款书注明的增值税额＋2019 年 4 月至申请退税前一税款所属期已抵扣的解缴税款完税凭证注明的增值税额〕÷2019 年 4 月至申请退税前一税款所属期全部已抵扣的进项税额

二十、退税申请理由：简要概述退税申请理由，如果本次退税账户与原缴税账户不一致，需在此说明，并须另行提交资料，经税务机关确认。

二十一、受理情况：填写核对接受纳税人、扣缴义务人资料的情况。

二十二、退还方式：申请汇算结算或误收税款退税的，退还方式可以单选或多选，对于有欠税的纳税人，一般情况应选择“抵扣欠税”，对于选择“抵扣欠税”情况，可以取消该选择，将全部申请退税的金额，以“退库”方式办理。

申请留抵退税的，可同时选择“退库”和“抵扣欠税”。如果纳税人既有增值税欠税，又有期末留抵税额，按照《国家税务总局关于办理增值税期末留抵税额退税有关事项的公告》（国家税务总局公告

2019 年第 20 号）第九条第三项规定，以最近一期增值税纳税申报表期末留抵税额，抵减增值税欠税后的余额确定允许退还的增量留抵税额。

二十三、退税类型：税务机关依据纳税人申请事项，选择“汇算结算退税”、“误收退税”或“留抵退税”。

二十四、退税发起方式：纳税人申请汇算结算或误收税款退税的，税务机关选择“纳税人自行申请”或“税务机关发现并通知”；纳税人申请留抵退税的，税务机关选择“纳税人自行申请”。

二十五、退（抵）税金额：填写税务机关核准后的退（抵）税额。

附录二

关于明确先进制造业增值税期末留抵退税政策的公告

发文日期：2021 年 4 月 23 日　　有效范围：先进制造业
发文机关：财政部 国家税务总局　　文　　号：财政部税务总局公告 2021 年第 15 号
时 效 性：现行有效　　生效日期：2020 年 4 月 1 日

为进一步促进先进制造业高质量发展，现将先进制造业增值税期末留抵退税政策公告如下：

一、自 2021 年 4 月 1 日起，同时符合以下条件的先进制造业纳税人，可以自 2021 年 5 月及以后纳税申报期向主管税务机关申请退还增量留抵税额：

1.增量留抵税额大于零；

2.纳税信用等级为 A 级或者 B 级；

3.申请退税前 36 个月未发生骗取留抵退税、出口退税或虚开增值税专用发票情形；

4.申请退税前 36 个月未因偷税被税务机关处罚两次及以上；

5.自 2019 年 4 月 1 日起未享受即征即退、先征后返（退）政策。

二、本公告所称先进制造业纳税人，是指按照《国民经济行业分类》，生产并销售“非金属矿物制品”、“通用设备”、“专用设备”、“计算机、通信和其他电子设备”、“医药”、“化学纤维”、“铁路、船舶、航空航天和其他运输设备”、“电气机械和器材”、“仪器仪表”销售额占全部销售额的比重超过 50%的纳税人。

上述销售额比重根据纳税人申请退税前连续 12 个月的销售额计算确定；申请退税前经营期不满 12 个月但满 3 个月的，按照实际经营期的销售额计算确定。

三、本公告所称增量留抵税额，是指与 2019 年 3 月 31 日相比新增加的期末留抵税额。

四、先进制造业纳税人当期允许退还的增量留抵税额，按照以下公式计算：

允许退还的增量留抵税额=增量留抵税额×进项构成比例

进项构成比例，为 2019 年 4 月至申请退税前一税款所属期内已抵扣的增值税专用发票（含税控机动车销售统一发票）、海关进口增值税专用缴款书、解缴税款完税凭证注明的增值税额占同期全部已抵扣进项税额的比重。

五、先进制造业纳税人按照本公告规定取得增值税留抵退税款的，不得再申请享受增值税即征即退、先征后返（退）政策。

六、先进制造业纳税人申请退还增量留抵税额的其他规定，按照《财政部 税务总局 海关总署关于深化增值税改革有关政策的公告》（财政部 税务总局 海关总署公告 2019 年第 39 号）和《财政部 税务总局关于明确部分先进制造业增值税期末留抵退税政策的公告》（财政部 税务总局公告 2019 年第 84 号）执行。

特此公告。

财政部

税务总局

2021 年 4 月 23 日

附录三

财政部　税务总局关于印发《海南自由贸易港 旅游业、现代服务业、高新技术产业 企业所得税优惠目录》的通知

发文日期：2021 年 3 月 18 日　　有效范围：海南自由贸易港
发文机关：财政部 国家税务总局　　文　　号：财税[2021]14 号
时 效 性：现行有效　　生效日期：2020 年 1 月 1 日

海南省财政厅、国家税务总局海南省税务局：

现将《海南自由贸易港旅游业、现代服务业、高新技术产业企业所得税优惠目录》印发给你们，请遵照执行。

附件：海南自由贸易港旅游业、现代服务业、高新技术产业企业所得税优惠目录

财政部

税务总局

2021 年 3 月 18 日

附件：

海南自由贸易港旅游业、现代服务业、高新技术产业企业所得税优惠目录

为贯彻落实《海南自由贸易港建设总体方案》，支持海南自由贸易港建设，根据《海南自由贸易港鼓励类产业目录》，结合海南省实际，制定本目录。

《财政部税务总局关于海南自由贸易港企业所得税优惠政策的通知》(财税〔2020〕31 号)第二条所称旅游业、现代服务业、高新技术产业，按照本目录执行。其中，外商投资企业按照本目录鼓励外商投资产业目录中的产业执行。

本目录自 2020 年 1 月 1 日起执行至 2024 年 12 月 31 日。

高新技术产业

一 、产业结构调整指导目录中的产业

(一) 农林业

1. 动植物(含野生)优良品种选育、繁育、保种和开发;生物育种;种子(种苗)生产、加工、包装、检验、鉴定技术和仓储、运输设备的开发与应用

2. 动物疫病新型诊断试剂、疫苗及低毒低残留兽药(含兽用生物制品)新工艺、新技术开发与应用

3. 数字(信息)农业、林草技术开发与应用

(二) 新能源

4. 太阳能热发电集热系统、太阳能光伏发电系统集成技术开发应用、逆变控制系统开发制造

5. 氢能、风电与光伏发电互补系统技术开发与应用

6. 生物质纤维素乙醇、生物燃油(柴油、汽油、航空煤油)等非粮生物质燃料生产技术开发与应用

7. 生物质直燃、气化发电技术开发与设备制造

8. 海洋能、地热能利用技术开发与设备制造

9. 5MW 及以上海上风电机组技术开发与设备制造

10. 海上风电场建设与设备及海底电缆制造

11. 能源路由、能源交易等能源互联网技术与设备

12. 高效制氢、运氢及高密度储氢技术开发应用及设备制造,加氢站及车用清洁替代燃料加注站

13. 移动新能源技术开发及应用

14. 传统能源与新能源发电互补技术开发及应用

(三) 核能

15. 先进核反应堆及多用途模块化小型堆建造与技术开发

(四) 钢铁

16. 高性能轴承钢，高性能齿轮用钢，高性能冷镦钢，高性能合金弹簧钢，先进轨道交通装备用钢，节能与新能源汽车用钢,低铁损高磁感取向电工钢，高性能工模具钢，建筑结构用高强度抗震钢筋、钢板及型钢，超高强度桥梁缆索用钢，高性能管线钢，高性能耐磨钢，高性能耐蚀钢，高强度高韧性工程机械用钢，海洋工程装备及高技术船舶用钢，电力装备用特殊钢，油气钻采集输用高品质特殊钢，

高性能不锈钢，高温合金，高延性冷轧带肋钢筋，非调质钢，汽车等机械行业用高强钢，高纯度、高品质合金粉末，复合钢材，半导体用高纯高性能钢

(五) 医药

17. 拥有自主知识产权的新药开发和生产，天然药物开发和生产，满足我国重大、多发性疾病防治需求的通用名药物首次开发和生产，药物新剂型、新辅料、儿童药、短缺药的开发和生产，药物生产过程中的膜分离、超临界萃取、新型结晶、手性合成、酶促合成、连续反应、系统控制等技术开发与应用，基本药物质量和生产技术水平提升及降低成本，原料药生产节能降耗减排技术、新型药物制剂技术开发与应用

18. 重大疾病防治疫苗、抗体药物、基因治疗药物、细胞治疗药物、重组蛋白质药物、核酸药物，大规模细胞培养和纯化技术、大规模药用多肽和核酸合成、抗体偶联、无血清无蛋白培养基培养、发酵、纯化技术开发和应用，纤维素酶、碱性蛋白酶、诊断用酶等酶制剂，采用现代生物技术改造传统生产工艺

19. 新型药用包装材料与技术的开发和生产(中性硼硅药用玻璃，化学稳定性好、可降解、具有高阻隔性的功能性材料，气雾剂、粉雾剂、自我给药、预灌封、自动混药等新型包装给药系统及给药装置)

20.濒危稀缺药用动植物人工繁育技术开发，实验动物标准化养殖及动物实验服务，先进农业技术在中药材规范化种植、养殖中的应用，中药质量控制新技术开发和应用，中药现代剂型的工艺技术，中药饮片炮制技术传承与创新，中药经典名方的开发与生产，中药创新药物的研发与生产，中成药二次开发和生产，民族药物开发和生产

21.新型医用诊断设备和试剂、数字化医学影像设备，人工智能辅助医疗设备，高端放射治疗设备，电子内窥镜、手术机器人等高端外科设备，新型支架、假体等高端植入介入设备与材料及增材制造技术开发与应用，危重病用生命支持设备，移动与远程诊疗设备，新型基因、蛋白和细胞诊断设备

22.高端制药设备开发与生产，透皮吸收、粉雾剂等新型制剂生产设备，大规模生物反应器及附属系统，蛋白质高效分离和纯化设备，中药高效提取设备，药品连续化生产技术及装备

(六)机械

23.高档数控机床及配套数控系统：五轴及以上联动数控机床，数控系统，高精密、高性能的切削刀具、量具量仪和磨料磨具

24. 机器人及集成系统：特种服务机器人、医疗康复机器人、公共服务机器人、个人服务机器人、人机协作机器人、双臂机器人、弧焊机器人、重载 AGV、专用检测与装配机器人集成系统等。机器人用关键零部件：高精密减速器、高性能伺服电机和驱动器、全自主编程等高性能控制器、传感器、末端执行器等。机器人共性技术：检验检测与评定认证、智能机器人操作系统、智能机器人云服务平台

(七) 城市轨道交通装备

25. 车体、转向架、齿轮箱及车内装饰材料轻量化应用

26. 全自动运行系统(FAO),基于车车通信的列车自主运行系统(TACS),智能运维系统

(八) 汽车

27. 智能汽车、新能源汽车及关键零部件、高效车用内燃机研发能力建设

28. 智能汽车关键零部件及技术：传感器、车载芯片、中央处理器、车载操作系统和信息控制系统、车网通信系统设备、视觉识别系统、高精度定位装置、线控底盘系统、智能车用安全玻璃;新型智能终端模块、多核异构智能计算平台技术、全天候复杂交通场景高精度定位和地图技术、传感器融合感知技术、车用无线通信关键技术、基础云控平台技术;新型安全隔离架构技术、软硬件协同攻击识别技术、终端芯片安全加密和应用软件安全防护技术、无线通信安全加密技术、安全通讯及认证授权技术、数据加密技术;测试评价体系架构研发，虚拟仿真、实车道路测试等技术和验证工具，整车级和系统级测试评价方法，测试基础数据库建设

(九)船舶

29. 智能船舶、无人船艇开发和相关智能系统及设备开发，船舶全寿命安全运行监管技术装备开发

30. 纯电动和天然气船舶;替代燃料、混合动力、纯电动、燃料电池等机动车船技术;混合动力、插电式混合动力专用发动机，优化动力总成系统匹配

(十)航空航天

31. 航空发动机开发制造

32. 机载设备、任务设备、空管设备和地面保障设备系统开发制造

33. 直升机总体、旋翼系统、传动系统开发制造

34. 航空航天用新型材料开发生产

35. 航空航天用燃气轮机制造

36. 卫星、运载火箭及零部件制造

37. 航空、航天技术应用及系统软硬件产品、终端产品开发生产

38. 航空器地面模拟训练系统、试验系统开发制造

39. 航空器地面维修、维护、检测设备开发制造

40. 卫星地面和应用系统建设及设备制造

41. 航空器专用应急救援装备开发与应用

42. 航空器、设备及零件维修

43. 先进卫星载荷研制及生产

44. 无人机总体、材料、通信、控制系统等开发制造

45. 航空航天用太阳能电池开发生产

(十一)轻工

46. 新型塑料建材(高气密性节能塑料窗、大口径排水排污管道、抗冲击改性聚氯乙烯管、地源热泵系统用聚乙烯管、非开挖用塑料管材、复合塑料管材、塑料检查井);防渗土工膜;塑木复合材料和分子量>200 万的超高分子量聚乙烯管材及板材生产

47. 应用于工业、医学、电子、航空航天等领域的特种陶瓷生产及技术、装备开发;陶瓷清洁生产及综合利用技术开发

(十二)纺织

48. 纺织行业生物脱胶、无聚乙烯醇(PVA)浆料上浆、少水无水节能印染加工、“三废”高效治理与资源回收再利用技术的推广与应用

(十三)建筑

49. 节能建筑、绿色建筑、装配式建筑技术、产品的研发与推广

(十四)信息产业

50. 大中型电子计算机、百万亿次高性能计算机、便携式微型计算机、每秒一万亿次及以上高档服务器、大型模拟仿真系统、大型工业控制机及控制器制造

51. 集成电路设计，线宽 0.8 微米以下集成电路制造，及球栅阵列封装(BGA)、插针网格阵列封装(PGA)、芯片规模封装(CSP)、多芯片封装(MCM)、栅格阵列封装(LGA)、系统级封装(SIP)、倒装封装(FC)、晶圆级封装(WLP)、传感器封装(MEMS)等先进封装与测试

52. 集成电路装备制造

53. 新型电子元器件(片式元器件、频率元器件、混合集成电路、电力电子器件、光电子器件、敏感元器件及传感器、新型机电元件、高密度印刷电路板和柔性电路板等)制造

54. 半导体、光电子器件、新型电子元器件(片式元器件、电力电子器件、光电子器件、敏感元器件及传感器、新型机电元件、高频微波印制电路板、高速通信电路板、柔性电路板、高性能覆铜板等)等电子产品用材料

55. 数字化系统(软件)开发及应用：智能设备嵌入式软件、集散式控制系统(DCS)、可编程逻辑控制器(PLC)、数据采集与监控(SCADA)、先进控制系统(APC)等工业控制系统;制造执行系统(MES),计算机辅助设计(CAD)、辅助工程(CAE)、工艺规划(CAPP)、产品全生命周期管理(PLM)、工业云平台、工业 APP 等工业软件;能源管理系统(EMS)、建筑信息模型(BIM)系统等专用系统

56. 半导体照明设备，光伏太阳能设备，片式元器件设备，新型动力电池设备,表面贴装设备(含钢网印刷机、自动贴片机、无铅回流焊、光电自动检查仪)等

57. 薄膜场效应晶体管 LCD(TFT-LCD).有机发光二极管(OLED)、电子纸显示、激光显示、3D 显示等新型平板显示器件、液晶面板产业用玻璃基板、电子及信息产业用盖板玻璃等关键部件及关键材料

58. 新型(非色散)单模光纤及光纤预制棒制造

59. 音视频编解码设备、音视频广播发射设备、数字电视演播室设备、数字电视系统设备、数字电视广播单频网设备、数字电视接收设备、数字摄录机、数字录放机、数字电视产品

60. 网络安全产品、数据安全产品，网络监察专用设备开发制造

61. 智能移动终端产品及关键零部件的技术开发和制造

62. 多普勒雷达技术及设备制造

63.医疗电子、健康电子、生物电子、汽车电子、电力电子、金融电子、航空航天仪器仪表电子、图像传感器、传感器电子等产品制造

64.无线局域网技术开发、设备制造

65. 卫星导航芯片、系统技术开发与设备制造

66.应急广播电视系统建设

67.量子通信设备

68.薄膜晶体管液晶显示(TFT-LCD)、发光二极管(LED)及有机发光二极管显示(OLED)、电子纸显示、激光显示、3D 显示等新型显示器件生产专用设备'

69. 半导体照明衬底、外延、芯片、封装及材料(含高效散热覆铜板、导热胶、导热硅胶片)等

70. 数字音乐、手机媒体、动漫游戏等数字内容产品的开发系统

71. 防伪技术开发与运用

72. 核电仪控系统核心芯片及相关软件

73. 大数据、云计算、信息技术服务及国家允许范围内的区块链信息服务

74. 工业互联网网络、平台、安全硬件设备制造与软件系统开发及集成创新应用，工业互联网设备安全、控制安全、网络安全、平台安全和数据安全相关技术产品研发及应用，工业互联网网络建设与改造，标识解析体系建设与推广，工业云服务平台建设及应用

75. 宽带数字集群设备、采用时分双工(TDD)方式载波聚合的 230MHz 频段宽带无线数据传输设备等下一代专网通信设备，基于 LTE-V2X 无线通信技术的车联网直连通信设备等车联网无线通信设备

76. 灾害现场信息空地一体化获取技术研究与集成应用

77. 量子、类脑等新机理计算机系统的研究与制造

78. 先进的各类太阳能光伏电池及高纯晶体硅材料(多晶硅的综合电耗低于 65kWh/kg,单晶硅光伏电池的转换效率大于 22.5%,多晶硅电池的转化效率大于 21.5%,碲化镉电池的转化效率大于 17%,铜铟镓硒电池转化效率大于 18%)

(十五)人工智能

79. 人工智能芯片

80. 工业互联网、公共系统、数字化软件、智能装备系统集成化技术及应用

81. 网络基础设施、大数据基础设施、高效能计算基础设施等智能化基础设施

82. 虚拟现实(VR)、增强现实(AR)、语音语义图像识别、多传感器信息融合等技术的研发与应用

83. 无人自主系统等典型行业应用系统

84. 人工智能标准测试及知识产权服务平台

85. 智能制造关键技术装备，智能制造工厂、园区改造

86. 智能人机交互系统

87. 可穿戴设备、智能机器人、智能家居

88. 智能医疗，医疗影像辅助诊断系统

89. 智能安防，视频图像身份识别系统

90. 智能交通，智能运载工具

91. 智能教育

92. 智慧城市

93. 智能农业

二 鼓励外商投资产业目录中的产业

(一)农、林、牧、渔业

1. 高产高效青贮饲料专用植物新品种培育、开发

2. 中药材种植、养殖

3. 农作物秸秆资源综合利用、有机肥料资源的开发、生产

4. 畜禽标准化规模养殖技术开发与应用

(二) 采矿业

5. 提高矿山尾矿利用率的新技术开发与应用及矿山生态恢复技术的综合应用

(三) 农副食品加工业

6. 安全高效环保饲料及饲料添加剂(含维生素、蛋氨酸)，动物促生长用抗菌药物替代产品开发、生产

(四) 纺织业

7. 采用数字化智能化印染技术装备、染整清洁生产技术(酶处理、高效短流程前处理、针织物连续平幅前处理、低温前处理及染色、低盐或无盐染色、低尿素印花、小浴比气流或气液染色、数码喷墨印花、泡沫整理等)、功能性整理技术、新型染色加工技术、复合面料加工技术，生产高档纺织面料;智能化筒子纱染色技术装备开发与应用

8. 符合环保要求的特种动物纤维、麻纤维、桑柞蚕丝、彩色棉花、彩色桑茧丝类天然纤维的加工技术与产品生产

(五)化学原料和化学制品制造业

9. 精细化工：催化剂新产品、新技术，染(颜)料商品化加工技术，电子化学品和造纸化学品，皮革化学品(N-N 二甲基甲酰胺除外)，油田助剂，表面活性剂，水处理剂，胶粘剂、密封胶、胶粘带，无机纤维、无机纳米材料生产，颜料包膜处理深加工

10. 水性油墨、电子束固化紫外光固化等低挥发性油墨、环保型有机溶剂生产

11. 氢燃料生产、储存、运输、液化

12. 环保用无机、有机和生物膜开发、生产

13. 新型肥料开发.生产：高浓度钾肥、复合型微生物接种剂、复合微生物肥料、秸杆及垃圾腐熟剂、特殊功能微生物制剂

14. 高效、安全、环境友好的农药新品种、新剂型、专用中间体、助剂的开发、生产，以及相关清洁生产工艺的开发与应用、定向合成法手性和立体结构农药生产

15. 有机高分子材料生产：飞机蒙皮涂料、稀土硫化钟红色染料、无铅化电子封装材料、彩色等离子体显示屏专用系列光刻浆料、小直径大比表面积超细纤维、高精度燃油滤纸、锂离子电池隔膜、表面处理自我修复材料、超疏水纳米涂层材料

(六)医药制造业

16. 新型化合物药物或活性成份药物的生产(包括原料药和制剂)

17. 新型抗癌药物.新型心脑血管药及新型神经系统用药的开发、生产

18. 采用生物工程技术的新型药物生产

19. 艾滋病疫苗、丙肝疫苗、避孕疫苗及宫颈癌、疟疾、手足口病等新型疫苗生产

20. 药品制剂生产：采用缓释、控释、靶向、透皮吸收等新技术的新剂型、新产品

21. 新型药用辅料的开发、生产

22. 动物专用抗菌原料药生产(包括抗生素、化学合成类)

23. 兽用抗菌药、驱虫药、杀虫药、抗球虫药新产品及新剂型生产

24. 新型诊断试剂的开发、生产

25. 细胞治疗药物研发与生产(禁止外商投资领域除外)

26. 疫苗、细胞治疗药物等生产用新型关键原材料、大规模细胞培养产品的开发、生产

(七)化学纤维制造业

27. 差别化、功能性聚酯(PET)的连续共聚改性[阳离子染料可染聚酯(CDP、ECDP)、碱溶性聚酯(COPET)、高收缩聚酯

(HSPET)、阻燃聚酯、低熔点聚酯、非结晶聚酯、生物可降解聚酯、采用绿色催化剂生产的聚酯等];阻燃、抗静电、抗紫外、抗菌、相变储能、光致变色、原液着色等差别化、功能性化学纤维的高效柔性化制备技术研发;智能化、超仿真等功能性化学纤维生产;原创性开发高速纺丝加工用绿色高效环保油剂生产

28. 高性能纤维及制品的开发、生产：碳纤维(CF)、芳纶(AF)、芳砜纶(PSA)、超高分子量聚乙烯纤维(UHMWPE)、聚苯硫醚纤维(PPS)、聚酰亚胺纤维(PI)、聚四氟乙烯纤维(PTFE)、聚苯并双噁哩纤维(PBO)、聚芳噁二哩纤维(POD)、玄武岩纤维(BF)、碳化硅纤维(SiCF)、聚酸酵酮纤维(PEEK)、高强型玻璃纤维(HT-AR)、聚(2,5-二羟基-1,4-苯撑毗唳并二咪嗟)(PIPD)纤维

29. 纤维及非纤维用新型聚酯生产：聚对苯二甲酸丙二醇酯(PTT)、聚葵二甲酸乙二醇酯(PEN)、聚对苯二甲酸环己烷二甲醇醋(PCT)、二元醇改性聚对苯二甲酸乙二醇酯(PETG)

30. 利用新型可再生资源和绿色环保工艺生产生物质纤维，包括新溶剂法纤维素纤维(Lyocell 以竹、麻等为原料的再生纤维素纤维、聚乳酸纤维(PLA)、甲壳素纤维、聚羟基脂肪酸酯纤维(PHA)、动植物蛋白纤维等

(八) 橡胶和塑料制品业

31. 生物可降解塑料及其制品的开发、生产、应用

32. 新型光生态多功能宽幅农用薄膜、无污染可降解农用薄膜开发、生产

(九)非金属矿物制品业

33. 节能、环保、利废、轻质高强、高性能、多功能建筑材料开发、生产

34. 以塑代钢、以塑代木、节能高效的化学建材品生产

35. 新技术功能玻璃开发、生产：屏蔽电磁波玻璃、微电子用玻璃基板、透红外线无铅硫系玻璃及制品、电子级大规格石英玻璃制品(管、板、地涡、仪器器皿等)、光学性能优异多功能风挡玻璃(光透射率 270%)、镀膜隐私风挡玻璃、隔音风挡玻璃、太阳能风挡玻璃、导电变色风挡玻璃、电加热风

挡玻璃、抬头显示风挡玻璃、信息技术用极端材料及制品(包括波导级高精密光纤预制棒石英玻璃套管和陶瓷基板)、高纯(>99.998%)超纯(>99.999%)水晶原料提纯加工

36. 薄膜电池导电玻璃、太阳能集光镜玻璃、建筑用导电玻璃生产

37. 光学纤维及制品生产：传像束及激光医疗光纤、超二代和三代微通道板、光学纤维面板、倒像器及玻璃光锥

38. 水泥、电子玻璃、陶瓷、微孔炭砖等窑炉用长寿命节能环保(无铬化)耐火材料生产

39. 多孔陶瓷生产

40. 无机非金属新材料及制品生产：复合材料、特种陶瓷、特种密封材料(含高速油封材料)、特种摩擦材料(含高速摩擦制动制品)、特种胶凝材料、特种乳胶材料、水声橡胶制品、纳米材料

41. 有机-无机复合泡沫保温材料生产、建筑高性能节能保温材料、现代集中农业养殖业保温隔离材料生产

42. 高技术复合材料生产：连续纤维增强热塑性复合材料和预浸料、耐温〉300C 树脂基复合材料成型用工艺辅助材料、可生物降解树脂基复合材料、增材制造用树脂基复合材料、树脂基复合材料(包括体育用品、轻质高强交通工具部件)、特种功能复合材料及制品(包括深水及潜水复合材料制品、医用及康复用复合材料制品)、碳/碳复合材料、高性能陶瓷基复合材料及制品、金属基和玻璃基复合材料及制品、金属层状复合材料及制品、压力>320MPa 超高压复合胶管、大型客机航空轮胎、聚酯结构发泡材料(用于轻质高强交通工具部件、风电叶片芯材、建筑建材等领域)

43. 精密高性能陶瓷原料生产：碳化硅(SiC)超细粉体(纯度>99%,平均粒径 99%,平均粒径 Clpni)、高纯超细氧化铝微粉(纯度>99.9%,平均粒径<0.5gm),低温烧结氧化错(ZrO2)粉体(烧结温度<1350℃).高纯氮化铝(A1N)粉体(纯度>99%,平均粒径<1 卩m)、金红石型 TiO2 粉体(纯度>98.5%)、白炭黑(粒径 99%,粒径<1 卩(11)

44. 高品质人工晶体及晶体薄膜制品开发、生产：高品质人工合成水晶(压电晶体及透紫外光晶体)、超硬晶体(立方氮化硼晶体)、耐高温高绝缘人工合成绝缘晶体(人工合成云母)、新型电光晶体、大功率激光晶体及大规格闪烁晶体、金刚石膜工具、厚度 0.3mm 及以下超薄人造金刚石锯片

45. 利用新型干法水泥窑、烧结墙体材料生产无害化处置固体废弃物

46. 非金属矿山尾矿综合利用的新技术开发与应用及矿山生态恢复

(十)有色金属冶炼和压延力口工业

47. 高新技术有色金属材料及其产品生产：化合物半导体材料(神化镓、磷化镓、磷化钢、氮化镓)，高温超导材料，记忆合金材料(钛镍、铜基及铁基记忆合金材料)，超细(纳米)碳化钙及超细(纳米)晶硬质合金，超硬复合材料，贵金属复合材料，轻金属复合材料，散热器用铝箔，中高压阴极电容铝箔，

锂电池电极用铝箔，电解铜箔，大断面、复杂截面铝合金型材，铝合金精密模锻件，电气化铁路架空导线，超薄铜带，耐蚀热交换器铜合金材，高性能铜镲、铜铁合金带，皱铜带、线、管及棒加工材，耐高温抗衰钙丝，镁合金铸件，无铅焊料，镁合金及其应用产品，泡沫铝，钛合金冶炼及加工，原子能级海绵皓，鸽及钥深加工产品

48. 符合稀土新材料要求的稀土高端应用产品加工

(十一)金属制品业

49. 航空、航天、船舶、汽车、摩托车轻量化及环保型新材料研发、制造(专用铝板、铝镁合金材料、摩托车铝合金车架等)

(十二)通用设备制造业

50. 高档数控机床及关键零部件制造：五轴联动数控机床、数控坐标镇貌加工中心、数控坐标磨床

51. 大型(装炉量 1 吨以上)多功能可控气氛热处理设备、程控化学热处理设备、程控多功能真空热处理设备及装炉量 500 公斤以上真空热处理设备、全纤维炉衬热处理加热炉制造

52. FTL 柔性生产线制造

53. 机器人及工业机器人成套系统，机器人专用高精密减速器、高性能伺服电机和驱动器、全自主编程等高性能控制器、传感器、末端执行器、工业智能网关的开发与制造

54. 高端精密工具制造、纳米复合涂层及高端加工设备生产制造

55.400 吨及以上轮式、履带式起重机械制造

56. X 作压力>25MPa 的整体式液压多路阀，电液比例伺服元件制造

57. 阀岛、功率 0.35W 以下气动电磁阀、200Hz 以上高频电控气阀设计与制造

58. 使用温度在 T20C 以下或 530℃以上的阀门生产

59. 静液压驱动装置设计、制造

60. 压力 1OMPa 以上非接触式气膜密封、压力 lOMPa 以上干气密封(包括实验装置)的开发、制造

61. 重复精度小于等于 0.03 度，轴向跳动小于等于 0.02mm 气动执行器设计、制造

62. 噪声与振动污染控制设备制造：声屏障、消声器、阻尼弹簧隔振器

63. 汽车用高分子材料(摩擦片、改型酚醛活塞、非金属液压总分泵等)设备开发、制造

64. 第三代及以上轿车轮毂轴承、高中档数控机床和加工中心轴承、高速线材和板材轧机轴承、高速铁路轴承、振动值 Z4 以下低噪音轴承、各类轴承的 P4 和 P2 级轴承、风力发电机组轴承、航空轴承、飞机发动机轴承及其他航空轴承、医疗 CT 机轴承、深井超深井石油钻机轴承、海洋工程轴承、电动汽车驱动电机系统高速轴承(转速>1.2 万转/分钟)、工业机器人 RV 减速机谐波减速机轴承制造

65. 高密度、高精度、形状复杂的粉末冶金零件及汽车、工程机械等用链条的制造

66. 高精度、高强度(12.9 级以上)、异形、组合类紧固件制造.

67. 微型精密传动联结件(离合器)制造

68. 机床、工程机械、铁路机车装备等机械设备再制造，汽车零部件再制造，医用成像设备等高端医疗器械及其关键部件再制造，复印机等办公设备再制造

69. 电影机械制造：2K、4K 数字电影放映机，数字电影摄像机，数字影像制作、编辑设备

70. 船舶污染物港口接收处置设施建设及设备制造，港口危险化学品、油品应急设施建设及设备制造

(十三)专用设备制造业

71. 石油勘探、钻井、集输设备制造：工作水深大于 1500 米的浮式钻井系统和浮式生产系统及配套海底采油、集输设备

72. 页岩气装备制造

73. 环保节能型现场喷涂聚氨酯防水保温系统设备、聚氨酯密封膏配制技术与设备、改性硅酮密封膏配制技术和生产设备制造

74. 汽车动力电池专用生产设备的设计、制造

75. 精密模具(冲压模具精度高于 0.02 毫米、型腔模具精度高于 0.05 毫米)设计、制造

76. 新型造纸机械(含纸浆)等成套设备制造

77. 土壤污染治理及修复设备制造

78. 农业机械制造：农业设施设备(温室自动灌溉设备、营养液自动配置与施肥设备、高效蔬菜育苗设备、土壤养分分析仪器)，配套发动机功率 200 千瓦以上拖拉机及配套农具，低油耗低噪音低排放柴油机，大型拖拉机配套的带有残余雾粒回收装置的喷雾机，高性能水稻插秧机，棉花采摘机及棉花采摘台，适应多种行距的自走式玉米联合收割机(液压驱动或机械驱动)，花生收获机，油菜籽收获机，甘蔗收割机，甜菜收割机、自走式葡萄收获机

79. 林业灾情监控设备制造：林区快速救援装备、高精度导航定位设备，无人机火情、灾情监测预警设备，灭火、除虫设备

80. 农作物秸秆收集、打捆及综合利用设备制造

81. 农用废物的资源化利用及规模化畜禽养殖废物的资源化利用设备制造

82. 节肥、节(农)药、节水型农业技术设备制造

83. 电子内窥镜制造

84. 眼底摄影机制造

85. 医用成像设备(高场强超导型磁共振成像设备、X 线计算机断层成像设备、数字化彩色超声诊断设备等)、医疗影像智能辅助诊断系统及关键部件的制造

86. 医用超声换能器(3D)制造

87.硼中子俘获治疗设备制造 ’

88. 图像引导适型调强放射治疗系统制造

89. 血液透析机、血液过滤机制造

90. 全自动生化监测设备、五分类血液细胞分析仪、全自动化学发光免疫分析仪、高通量基因测序系统制造

91. 药品质量控制新技术、新设备制造

92. 天然药物有效物质分析的新技术、提取的新工艺、新设备开发、制造

93. 生物医药配套耗材生产设备研发、制造

94. 非 PVC 医用输液袋多层共挤水冷式薄膜吹塑装备制造

95. 人工智能辅助医疗设备制造

96. 高端放射治疗设备制造

97. 高端手术器械、理疗康复设备、可穿戴智能化健康装备制造

98. 危重病用生命支持设备制造

99. 移动与远程诊疗设备制造

100. 呼吸机、ECMO、监护仪、PCR 仪制造

101. 微创手术医疗设备开发、生产：3D 成像、电子显微系统、手术机器人、机械臂等

102. 被激光和二氧化碳激光治疗类产品的研发、生产

103. 新型支架、假体等高端植入介入设备与材料及增材制造技术开发与应用

104. 新型纺织机械、关键零部件及纺织检测、实验仪器开发、制造

105. 高新太阳能电池生产专用设备制造

106. 大气污染防治设备制造：耐高温及耐腐蚀滤料、低 NOx 燃烧装置、烟气脱氮催化剂及脱氮成套装置、烟气脱硫设备、烟气除尘设备、工业有机废气净化设备、柴油车排气净化装置、含重金属废气处理装置

107. 水污染防治设备制造：卧式螺旋离心脱水机、膜及膜材料、50kg/h 以上的臭氧发生器 aokg/h 以上的二氧化氯发生器、紫外消毒装置、农村小型生活污水处理设备、含重金属废水处理装置

108. 固体废物处理处置设备制造：污水处理厂污泥处置及资源利用设备、日处理量 500 吨以上垃圾焚烧成套设备、垃圾填埋渗滤液处理技术装备、垃圾填埋场防渗土工膜、建筑垃圾处理和资源化利用装备、危险废物处理装置、垃圾填埋场沼气发电装置、废钢铁处理设备、医疗废物集中处置设施

109. 尾矿综合利用设备制造

110. 废旧塑料、电器、橡胶、电池回收处理再生利用设备制造

111. 废旧纺织品回收处理设备制造

112. 废旧机电产品再制造设备制造

113. 废旧轮胎综合利用装置制造

114. 余热余压余气利用设备制造

115. 日产 10 万立方米及以上海水淡化及循环冷却技术和成套设备开发、制造

116. 钢铁、造纸、纺织、石化、化工、冶金等高耗水行业节水工业设备制造

117.氢能制备与储运设备及检查系统制造

118.新型重渣油气化雾化喷嘴、漏汽率 0.5%及以下高效蒸汽疏水阀、1000℃及以上高温陶瓷换热器制造

119. 洁净煤技术产品的开发与利用及设备制造(煤炭气化、液化、水煤浆、工业型煤)

120. 核反应堆主工艺设备设计、研发、制造

(十四)汽车制造业

12L 汽车发动机制造及发动机研发机构建设：升功率不低于 70 千瓦的汽油发动机、升功率不低于 50 千瓦的排量 3 升以下柴油发动机、升功率不低于 40 千瓦的排量 3 升以上柴油发动机、燃料电池和混合燃料等新能源发动机

122. 汽车关键零部件制造及关键技术研发：双离合器变速器(DCT)、无级自动变速器(CVT)、电控机械变速器(AMT)、汽油发动机涡轮增压器、粘性连轴器(四轮驱动用)、自动变速器执行器(电磁阀)、液力缓速器、电涡流缓速器、汽车安全气囊用气体发生器、燃油共轨喷射技术(最大喷射压力大于 2000 帕)、可变截面涡轮增压技术(VGT)、可变喷嘴涡轮增压技术(VNT)、达到中国第六阶段污染物排放标准的发动机排放控制装置、智能扭矩管理系统(ITM)及耦合器总成、线控转向系统、颗粒捕捉器、低地板大型客车专用车桥、吸能式转向系统、低拖滞盘式制动器总成、铝制转向节、大中型客车变频空调系统、汽车用特种橡胶配件，以及上述零部件的关键零件、部件

123. 汽车电子装置研发、制造：发动机和底盘电子控制系统及关键零部件，车载电子技术(汽车信息系统和导航系统)，汽车电子总线网络技术，电子控制系统的输入(传感器和采样系统)输出(执行器)部件，电动助力转向系统电子控制器，嵌入式电子集成系统、电控式空气弹簧，电子控制式悬挂系统，电子气门系统装置，电子组合仪表,ABS/TCS/ESP 系统，电路制动系统(BBW),变速器电控单元(TCU),轮胎气压监测系统(TPMS),车载故障诊断仪(OBD),发动机防盗系统，自动避撞系统，汽车、摩托车型试验及维修用检测系统，自动驾驶系统、车载电子操作系统、车载电子操作系统应用程序开发(APP)、抬头显示技术、智能网联汽车避让转向辅助系统、碰撞报警系统(FCW)、自动制动控制系统(ABC)、自动紧急制动系统(AEB)、电子驻车制动系统(EPB)、线控制动系统、自适应巡航系统(ACC)、前视摄像系统、轮速传感器、车联网技术

124. 新能源汽车关键零部件研发、制造：能量型动力电池单体;电池正极材料(比容量>180mAh/g,循环寿命 2000 次不低于初始放电容量的 80%)及前驱体材料，电池负极材料(比容量>500mAh/g,循环寿命 2000 次不低于初始放电容量的 80%)、电池隔膜(厚度<12^01,孔隙率 35%-60%);电池管理系统，电机控制器，电动汽车电控集成;电动汽车驱动电机系统(高效区：85%工作区效率>80%),车用 DC/DC(输入电压 100V-400V),大功率电子器件(IGBT,电压等级>750V,电流>300A);插电式混合动力机电耦合驱动系统;燃料电池发动机(质量比功率>350W/kg)、燃料电池堆(体积比功率>3kW/L).膜电极(钳用量<0.3g/kW)、质子交换膜(质子电导率>0.08S/cm).双极板(金属双极板厚度 2,5kW/kg);高速减速器(最高输入转速>12000rpm,噪声低于 75dB)

125. 车载充电机(满载输出工况下效率 295%)、双向车载充电机、非车载充电设备(输出电压250V-950V,电压范围内效率>88%)和高功率密度、高转换效率、高适用性无线充电、移动充电技术开发及装备制造

126. 智能汽车关键零部件研发、制造：传感器、车载芯片、中央处理器、车载操作系统和信息控制系统、车网通信系统设备、视觉识别系统、高精度定位装置、线控底盘系统;新型智能终端模块、多核异构智能计算平台技术、全天候复杂交通场景高精度定位和地图技术、传感器融合感知技术、车用无线通信关键技术、基础云控平台技术;新型安全隔离架构技术、软硬件协同攻击识别技术、终端芯片安全加密和应用软件安全防护技术、无线通信安全加密技术、安全通讯及认证授权技术、数据加密技术;测试评价体系架构研发，虚拟仿真、实车道路测试等技术和验证工具,整车级和系统级测试评价方法，测试基础数据库建设

127. 与 L3/L4/L5 自动驾驶相关的硬件制造：激光雷达，毫米波雷达

128. 充电桩、储能充电桩制造

(十五)铁路、船舶、航空航天和其他运输设备制造业

129. 达到中国摩托车第四阶段污染物排放标准的大排量(排量〉250 血)摩托车发动机排放控制装置制造

130. 民用飞机设计、制造、维修：干线、支线飞机，通用飞机

131. 民用飞机零部件制造、维修

132. 民用直升机设计、制造

133. 民用直升机零部件制造

134. 地面、水面效应航行器制造及无人机、浮空器设计、制造

135. 航空发动机及零部件、航空辅助动力系统设计、制造、维修

136. 航空航天用新型材料开发、生产

137.民用航空机载设备设计、制造

138.航空地面设备制造：民用机场设施、民用机场运行保障设备、民用机场安全保卫设施、飞行试验地面设备、飞行模拟与训练设备、航空测试与计量设备、航空地面试验设备、机载设备综合测试设备、航空制造专用设备、航空材料试制专用设备、民用航空器地面接收及应用设备、运载火箭地面测试设备、运载火箭力学及环境实验设备

139. 民用卫星设计、制造，民用卫星有效载荷制造

140. 民用卫星零部件制造

141.星上产品检测设备制造 .

142. 豪华邮轮及深水(3000 米以上)海洋工程装备的设计

143. 海底矿产资源开发装备的设计

144.船舶低、中速柴油机及其零部件的设计

145. 船舶舱室机械的设计

146. 船舶通讯导航设备的设计

147. 游艇的设计

148. 智能船舶的设计及相关智能系统的研发 .

149. 客船导航和通讯系统研发、制造

(十六)电气机械和器材制造业

150.100 万千瓦超超临界火电机组用关键辅机设备制造：安全阀、调节阀

151. 火电设备的密封件设计、制造

152. 输变电设备及关键组部件制造

153. 新能源发电成套设备或关键设备制造：光伏发电、光热发电、地热发电、潮汐发电、波浪发电、垃圾发电、沼气发电、2.5 兆瓦及以上风力发电设备

154. 高技术绿色电池制造：动力線氢电池、锌線蓄电池、钠盐电池、锌银蓄电池、锂离子电池、太阳能电池、燃料电池等

155. 太阳能空调、采暖系统、太阳能干燥装置制造

156. 生物质干燥热解系统、生物质气化装置制造

157. 高压真空元件及开关设备，智能化中压开关元件及成套设备，使用环保型中压气体的绝缘开关柜，智能型(可通信)低压电器，非晶合金、卷铁芯等节能配电变压器制造

(十七)计算机、通信和其他电子设备制造业

158. 高清数字摄录机、数字放声设备制造

159. TFT-LCD.OLED、AMOLED.激光显示、量子点、3D 显示等平板显示屏、显示屏材料制造(6 代及 6 代以下 TFT-LCD 玻璃基板除外)

160. 电子书材料(电子墨水屏等)的研发、制造

161. 直径 8 英寸及以上硅单晶制造

162. 直径 12 英寸及以上硅片制造

163. 大屏幕彩色投影显示器用光学引擎、光源、投影屏、高清晰度投影管和微显投影设备模块等关键件制造

164. 激光投影设备制造

165. 超高清及高新视频产品制造：4K/8K 超高清电视机、4K 摄像头、监视器以及互动式视频、沉浸式视频、VR 视频、云游戏等高新视频端到端关键软硬件等

166. <字音、视频编解码设备，数字广播电视演播室设备,数字有线电视系统设备，数字音频广播发射设备，数字电视上下变换器，数字电视地面广播单频网(SFN)设备，卫星数字电视上行站设备制造

167. 集成电路设计，线宽 28 纳米及以下大规模数字集成电路制造，0-11 微米及以下模拟、数模集成电路制造，掩膜版制造，MEMS 和化合物半导体集成电路制造及 BGA、PGA、CSP、MCM 等先进封装与测试

168. 大中型电子计算机、万万亿次高性能计算机、便携式微型计算机、大型模拟仿真系统、工业控制机及控制器制造

169. 量子、类脑等新机理计算机系统的研发、制造

170. 超大规模集成电路制造用刻蚀机、PVD、CVD、氧化炉、清洗机、扩散炉、MFC 等开发、制造

171. 集成电路封装及测试设备制造

172. 计算机数字信号处理系统及板卡制造

173. 图形图像识别和处理系统制造

174. 大容量光、磁盘驱动器及其部件开发、制造

175. 100TB 及以上存储系统制造、8TB 及以上 SSD 固态硬盘制造及智能化存储设备制造

176. 计算机辅助设计(三维 CAD)、电子设计自动化(EDA)、辅助测试(CAT)、辅助制造(CAM)、辅助工程(CAE)系统及其他计算机应用系统制造

177. 软件产品开发、生产

178. 电子专用材料开发、制造(光纤预制棒开发与制造除外)

179. 电子专用设备、测试仪器、工模具制造

180. 新型电子元器件制造：片式元器件、敏感元器件及传感器、频率控制与选择元件、混合集成电路、电力电子器件、光电子器件、新型机电元件、高分子固体电容器、超级电容器、无源集成元件、高密度互连积层板、单层、双层及多层挠性板、刚挠印刷电路板及封装载板、高密度高细线路(线宽/线距<0.05mm)柔性电路板等

181. 触控系统(触控屏幕、触控组件等)制造及组装

182. 虚拟现实(VR)、增强现实(AR)设备研发、制造

183. 发光效率 1401m/W 以上高亮度发光二极管、发光效率 1401m/W 以上发光二极管外延片(蓝光)、发光效率 1401O1/W 以上且功率 200mW 以上白色发光管制造

184. 高密度数字光盘机用关键件开发、生产

185. 可录类光盘生产

186. 3D 打印设备及其关键零部件研发、制造

187. 卫星通信系统设备制造

188. 光通信测量仪表、速率 40Gbps 及以上光收发器制造

189. 超宽带(UWB)通信设备制造

190. 无线局域网(含支持 WAPI)、广域网设备制造

191. lOOGbps 及以上速率时分复用设备(TDM)、密集波分复用设备(DWDM)、宽带无源网络设备(包括 EPON、GPON、WDM-PON 等)、下一代 DSL 芯片及设备、光交叉连接设备(OXC)、自动光交换网络设备(ASON).40Gbps 以上 SDH 光纤通信传输设备制造

192. 基于 IPv6 的下一代互联网系统设备、终端设备、检测设备、软件、芯片开发、制造

193. 第四代及第五代及后续移动通信系统手机、基站、核心网设备、光传输设备、网络检测设备开发、制造

194. 应用于第五代移动终端(手机、汽车、无人机、虚拟现实与增强显示等)的视觉传感器(数字相机、数字摄像头、3D 传感器、激光雷达、毫米波雷达等)及其核心元组件(光学镜片与镜头、激光器、感光芯片、马达、光电模块等)、物联网终端的开发、制造

195. 云计算设备(包括服务器、存储设备云及云服务设备高精密机构件等)、软件和系统开发

196. 整机处理能力大于 6.4Tbps(双向)的高端路由器、交换容量大于 40Tbps 的交换机开发、制造

197. 空中交通管制系统设备制造

198. 基于声、光、电、触控等计算机信息技术的中医药电子辅助教学设备，虚拟病理、生理模型人设备的开发、制造

199.可穿戴智能设备、智能无人飞行器、服务消费机器人等智能消费设备制造

200.智能家居平台系统及设备制造

(十八)仪器仪表制造业

201. 工业过程自动控制系统与装置制造：现场总线控制系统,大型可编程控制器(PLC),两相流量计，固体流量计，新型传感器及现场测量仪表

202. 自动化、智能化、多功能材料力学性能测试仪器，工业 CT、三维超声波探伤仪等无损检测设备制造

203. 大型精密仪器、高分辨率显微镜(分辨率小于 200nm)开发、制造

204. 高精度数字电压表、电流表制造(显示量程七位半以上)

205. 无功功率自动补偿装置制造

206. 安全生产新仪器设备制造

207. VXI 总线式自动测试系统(符合 IEEE1155 国际规范)制造

208. 煤矿井下监测及灾害预报系统、煤炭安全检测综合管理系统开发、制造

209. 工程测量和地球物理观测设备制造

210. 环境监测仪器制造

211. 无线远传智能水表制造

212. 水库大坝安全智能监控仪器制造

213. 水文数据采集、处理与传输和防洪预警仪器及设备制造

214. 海洋勘探监测仪器和设备制造

215. 市政管网和输水管道渗漏监测仪器制造

216. 核仪器、仪表研发和制造

三 海南自由贸易港新增鼓励类产业中的产业

(一)制造业

1. 游艇、邮轮研发、制造、维修保养及配套产业，新能源清洁能源动力船舶研发与建造

2. 生物质材料研发与应用

3. 新能源汽车制造(按照《汽车产业投资管理规定》等执行)

4. 摩托车整车及重要零部件制造

5. 建筑与海洋防护用环保涂料

6. 海洋可再生能源装备研发及制造

7. 航天食品、航天生物医药、航天医学研究及应用

8. 深远海搜救打捞装备和技术研发应用

9. 拥有自主知识产权的医疗仪器设备及器械研发与生产

10. 海洋石油勘探、开发、生产相关的设备研发、制造、检验、维修、销售及配套产业

11. 航空飞行器、航空发动机、航空机载产品的研发、制造与维修保养等运营服务及其配套产业

12. 航天器及其地面设施研发、制造、维修、保养，太空资源勘测与应用

(二) 科学研究和技术服务业

13. 商业航天发射、商业卫星测控等服务

14. 动植物遗传工程及基因库建设

(三) 卫生和社会工作

15. 先进适用的制药及生物制剂成套设备制造旅游业

一 、产业结构调整指导目录中的产业

(一) 农林业

1. 休闲农业和乡村旅游精品工程

(二) 旅游业

2. 旅游商品、旅游纪念品、旅游装备设备，以及休闲、登山、滑雪、潜水、探险等各类户外活动用品开发与营销服务

3. 文化旅游、健康旅游、乡村旅游、生态旅游、海洋旅游、森林旅游、草原旅游、工业旅游、体育旅游、红色旅游、民族风情游及其他旅游资源综合开发、基础设施建设及信息等服务

(三) 文化

4. 非物质文化遗产保护与振兴，民族和民间艺术、传统工艺美术保护与发展，国家历史文化名城(镇、村)和文化街区、中国少数民族特色村镇保护，中华老字号的保护与发展，民族文化艺术精品的国际营销与推广

二 、鼓励外商投资产业目录中的产业

(一)文化、体育和娱乐业

1. 演出场所经营

2. 旅游基础设施建设及旅游信息服务

三 、海南自由贸易港新增鼓励类产业中的产业

(一)住宿和餐饮业

1. 酒店、特色化中小型家庭旅馆、乡村民宿

2.分时度假、在线租赁、房屋分享等各类共享型居住产品开发与推广

(二)文化、体育和娱乐业

3. 旅行社及旅游旅行代理服务

4. 文化和旅游宣传推广及目的地营销

5. 线上旅游服务

6. 休闲渔业

7. 中医药健康旅游基地、森林康养基地、森林体验基地、国家森林步道、自驾车营地(含房车)、商务宿营地、农林旅游景区

8. 城市综合体概念的旅游社区、旅游度假区、主题公园、景区景点建设、历史文化街区、旅游演艺现代服务业

一 、产业结构调整指导目录中的产业

(一) 农林业

1. 气象卫星工程(卫星研制、生产及配套软件系统、地面接收处理设备、卫星遥感应用技术)和气象信息服务

(二) 现代物流业

2. 农产品物流配送设施建设,农产品、食品、药品冷链物流，食品、药品物流质量安全控制技术服务

3. 物流信息服务技术、货物跟踪识别定位技术、智能仓储分拣配送技术、物流信息安全技术的研发与应用

(三)科技服务业

4. 工业设计、气象、生物、新材料、新能源、节能、环保、测绘、海洋等专业科技服务，标准化服务、计量测试、质量认证和检验检测服务、科技普及

5. 在线数据与交易处理、IT 设施管理和数据中心服务，移动互联网服务，因特网会议电视及图像等电信增值服务

6. 行业(企业)管理和信息化解决方案开发、基于网络的软件服务平台、软件开发和测试服务、信息系统集成、咨询、运营维护和数据挖掘等服务业务

7. 数字音乐、手机媒体、网络出版等数字内容服务，地理、国际贸易等领域信息资源开发服务

8. 数字化技术、高拟真技术、高速计算技术等新兴文化科技支撑技术建设及服务

9. 分析、试验、测试以及相关技术咨询与研发服务，智能产品整体方案、人机工程设计、系统仿真等设计服务

10. 在线数据处理和数据安全服务，数据恢复和灾备服务，信息安全防护、网络安全应急支援服务，云计算安全服务，大数据安全服务，信息安全风险评估、认证与咨询服务，信息装备和软件安全评测服务，密码技术产品测试认证服务，信息系统等级保护安全方案设计服务

11. 科技信息交流、文献信息检索、技术咨询、技术孵化、科技成果评估、科技成果转移转化服务和科技鉴证等服务

12. 知识产权代理、转让、登记、鉴定、检索、分析、评估、运营、认证、咨询和相关投融资服务

13. 信息技术外包、业务流程外包、知识流程外包等技术先进型服务

14. 智能制造系统集成应用体验验证服务、

15. 工业服务：现代高端装备的维护与维修、数字化生产线改造与集成、工业服务网络平台、工业电商、智能装备远程运维管理系统、智慧工厂设备监测诊断平台、预测性维护系统、专业维修服务和供应链服务、工业管理服务(包括设备运维管理咨询、设备运维与管理服务、工业 APP 和设备管理软件(SaaS))、数据及数字化服务(PaaS、laaS、数据分析服务和其它创新数据服务)

16. 网络安全集成、安全维护、安全运营、风险评估、教育培训、咨询、应急响应等安全服务

17. 信息系统集成和物联网技术服务、运营维护服务、信息处理和存储支持服务、信息技术咨询服务、数字内容服务及其他信息技术服务

(四) 商务服务业

18. 经济、管理、信息、会计、税务、审计、法律、节能、环保等咨询与服务

19. 工程咨询服务(包括规划咨询、项目咨询、评估咨询、全过程工程咨询)

20. 资产评估、校准、检测、检验等服务

21. 会展服务(不含会展场馆建设)

22. 供应链管理服务(指基于现代信息技术对供应链中的物流、商流、信息流和资金流进行设计、规划控制和优化，将单一、分散的订单管理、采购执行、报关退税、物流管理、资金融通、数据管理、贸易商务、结算等进行一体化整合的服务)

(五) 教育

24. 互联网+教育，远程教育

(六) 卫生健康

23. 互联网+医疗健康服务、医疗大数据应用

(七) 文化

26. 文化创意设计服务，数字文化创意(含数字文化创意技术装备、数字文化创意软件、数字文化创意内容制作、新型媒体服务、数字文化创意内容应用服务)，动漫创作、制作、传播、出版、衍生产品开发

27. 广播影视制作、发行、交易、播映、出版、衍生品开发，网络视听节目技术服务、开发

28. 新闻出版内容监管技术、版权保护技术、出版物的生产技术、出版物发行技术开发与应用，电子纸、阅读器等新闻出版新载体的技术开发、应用和产业化

29. 电影数字化服务和监管技术开发及应用

(八) 体育

30. 体育经纪与代理、广告与会展、表演与设计服务

31. 体育传媒与信息服务

32. 体育旅游、健康与康复、金融与资产管理服务

(九) 养老与托育服务

25. 智慧健康和养老

(十)人力资源和人力资本服务业

33. A 力资源招聘、就业和创业指导，人力资源和社会保障事务代理，人力资源培训、劳务派遣、人力资源测评、人力资源管理咨询、人力资源服务外包、高级人才寻访、人力资源信息软件服务等人力资源服务业

二 、鼓励外商投资产业目录中的产业

(一) 交通运输、仓储和邮政业

1. 国际船舶管理机构、船员外派机构

2. 物流业务相关仓储设施建设，特别是自动化高架立体仓储设施，包装、加工、配送业务相关的仓储一体化设施建设、经营

3. 与快递服务相关科技装备及绿色包装的研发应用、绿色物流设施设备的研发应用

4. 托盘及集装单元共用系统建设、经营

5. 农村、社区连锁配送

6. 一般商品的共同配送、鲜活农产品冷链物流和特殊药品低温配送等物流及相关技术服务的提供和运用

7. 大宗商品进出口分拨物流中心建设

(二) 批发和零售业

8. 跨境电子商务供应链公司

9.商贸企业的统一配送和分销网络建设

(三) 信息传输、软件和技术服务业

10. 电子商务系统开发与应用服务，各类专业资产交易平台建设、经营

11. 在线教育、在线医疗、在线办公系统开发与应用服务

(四) 租赁和商务服务业

12. 国际经济、科技、环保、物流信息、商务、会计、税务咨询服务

13. 工程咨询服务

14. 以承接服务外包方式从事系统应用管理和维护、信息技术支持管理、银行后台服务、财务结算、软件开发、离岸呼叫中心、数据处理等信息技术和业务流程外包服务

15. 现代高端装备的维护与维修、数字化生产线改造与集成、专业维修服务和供应链服务

16. 会议、展览及相关服务

17. 知识产权服务

(五) 科学研究和技术服务业

18. 生物工程与生物医学工程技术、生物质能源开发技术研发

19. DNA 编码化合物库技术研发

20. 智能器件、机器人、神经网络芯片、神经元传感器等人工智能技术研发与应用

21. 同位素、辐射及激光技术研发

22. 海洋开发及海洋能开发技术、海洋化学资源综合利用技术、相关产品开发和精深加工技术、海洋医药与生化制品开发技术研发

23. 海洋监测技术(海洋浪潮、气象、环境监测)、海底探测与大洋资源勘查评价技术研发

24. 综合利用海水淡化后的浓海水制盐、提取钾、溴、镁、锂及其深加工等海水化学资源高附加值利用技术研发

25. 海上石油污染清理与生态修复技术及相关产品开发，海水富营养化防治技术、海洋生物爆发性生长灾害防治技术、海岸带生态环境修复技术研发

26. 节能环保和循环经济技术研发与应用

27. 资源再生及综合利用技术、企业生产排放物的再利用技术研发与应用

28. 环境污染治理及监测技术研发

29. 清洁生产技术开发与服务

30. 碳捕集、利用与封存(CCUS)技术开发与服务

31. 绿色建筑节地与室外环境、节能与能源利用、节水与水资源利用、节材与材料资源利用、室内环境与运行管理综合技术研发与利用

32. 放射性废物处理技术研发与应用

33. 危险废物利用处置设施专业化建设、经营和技术咨询服务

34. 化纤生产及印染加工的节能降耗、三废治理新产品和新技术

35. 磷石膏综合利用技术研发与应用

36. 防沙治沙与沙荒修复技术研发

37. 草畜平衡综合管理技术研发

38. 现代畜牧业废弃物资源化综合利用技术研发与应用

39. 农药新型施药技术研发与应用

40. 民用卫星应用技术研发

41. 检验检测认证服务

42. 研究开发中心

43. 高新技术、新产品开发与企业孵化中心

44. 第五代移动通信技术研发与应用

45. 物联网技术研发与应用

46. 区块链技术研发与应用

47. 工业设计、建筑设计、服装设计等创意产业

48. 城乡规划编制服务(城市、镇总体规划服务除外)

三 海南自由贸易港新增鼓励类产业中的产业

(一) 批发和零售业

1. 拍卖公司建设与运营

(二) 交通运输、仓储和邮政业

2. 铁路客货运输，铁水联运及粤海轮渡铁路客货运输，高速铁路快件运输

3. 农林渔产品、食品、药品仓储保鲜冷链物流集配中心

4. 船舶登记、管理、维修、保养、检验检测和相关服务，邮轮与国际航运、飞机物资供应业务，船用燃油和天然气、船用产品、物料供应等船舶供应，航运航空保税燃油和保税 LNG 加注服务

5. 水上客货运输及辅助业务，港口装卸、仓储、拖轮、理货业务，邮轮港口业务、邮轮运输业务

6. 国际无船承运人业务

7. 国际寄递物流

8. 国际航空货运服务

9. 国际航线挂靠、集装箱中转业务、集装箱拆拼箱

10. 国际航空器和航材物流、交易市场及衍生业务

11. 全球集拼分拨系统研发及运营管理

12. 国际货代、船代、报关、报检等相关代理业务

13. 仓储、运输、货代、船代、拣选、包装、装卸、分拣、搬运、流通加工、配送、逆向物流、信息处理等一体化服务

(三)信息传输、软件和信息技术服务业

14. 5G 和 6G 技术开发及商业化应用

15. 通用或高端通用处理器、存储器和操作系统、数据库等基础软硬件研发及应用

16. 软硬件产品测试验证工具研发和应用

17. 互联网信息服务

18. 互联网平台

19. 工业软件

20. 开源软件社区

21. 量子信息技术开发及应用

22. 车联网及自动驾驶技术研发及测试、应用

23. 北斗卫星导航应用

24. 电子竞技线上服务平台建设

25. 生物芯片及相关数据获取、处理设备的开发和制造

26. 网络和数据安全技术产品研发及应用、网络和数据安全服务

27. 数据资产确权、登记和交易技术与方法应用

28. 动漫及游戏制作、发行、交易、衍生品开发

(四)租赁和商务服务业

29. 航运仲裁、航运经纪、航运咨询、海损理算、航运交易、航运信息服务、船员服务、海事培训、船舶交易、船舶租赁等航运服务业

30. 展览服务，质检技术服务

31. 专业社会组织和人才中介服务机构培育、中小企业社会化服务体系建设

32. 跨国公司区域总部

33. 国际化会展设施投资、建设与运营

34. 企业数字化转型服务

35. 服务外包

36. 海洋石油勘探、开发、生产业务相关设备、仪器、物业租赁

(五) 科学研究和技术服务业

37. 中医药服务标准、知识产权推广与应用

38. 深远海服务保障基地建设

39. 智慧海洋与海洋信息服务

40. 航空人员培训、航空航天科普、航空航天文创

41. 国内外科研机构或基地及其分支机构、国际科技创新机构建设与运营

42. 资源库(馆、中心)、科学数据中心建设与运营

43. 工业设计服务

44. 农林产品商标品牌建设

45. 海洋石油勘探、开发、生产相关的研发和技术服务

(六) 水利、环境和公共设施管理业

46. 绿色港口建设，港口船舶 LNG 加注、岸电标准和供应服务体系，港口和船舶岸电改造及建设，港口船舶应用新能源清洁能源技术开发及应用

47. 救助与打捞基地建设、救助飞行基地建设、救助打捞人员培训、智能航运测试与示范

48. 节能节水、低碳循环、治污减排、监测监控等核心节能环保技术工艺、成套产品研发与产业化

49. 节能环保技术与产品开发、节能环保工程设计与施工和运营、节能诊断与环境监测咨询等服务

(七)文化、体育和娱乐业

50. 国际艺术品展示交易拍卖

附录四

税务局：近 100 个常见涉税风险点（2021 最新版）

来源：CTN 第一税务　作者：CTN 第一税务　日期：2021 年 5 月 8 日



税收自查通用提纲

一、增值税

（一）进项税额

1.用于抵扣进项税额的增值税专用发票是否真实合法：是否有开票单位与收款单位不一致或票面所记载货物与实际入库货物不一致的发票用于抵扣。

2.用于抵扣进项税额的运输业发票是否真实合法：是否有用于非增值税应税项目、免征增值税项目、集体福利和个人消费、非正常损失的货物（劳务）、非正常损失的在产品、产成品所耗用的购进货物（劳务）所发生的运费抵扣进项；是否有与购进和销售货物无关的运费申报抵扣进项税额；是否有以国际货物运输代理业发票和国际货物运输发票抵扣进项；是否存在以开票方与承运方不一致的运输发票抵扣进项；是否存在以项目填写不齐全的运输发票抵扣进项税额等情况。

3.是否存在未按规定开具农产品收购统一发票申报抵扣进项税额的情况。具体包括：扩大农产品范围，把非免税农产品（如方木、枕木、道木、锯材等）开具成免税农产品（如原木）；虚开农产品收购统一发票（虚开数量、单价，抵扣税款）。

4.用于抵扣进项税额的废旧物资发票是否真实合法。

5.用于抵扣进项税额的海关进口增值税专用缴款书是否真实合法；进口货物品种、数量等与实际生产是否相匹配。

6.发生退货或取得销售折让是否按规定作进项税额转出。

7.用于非增值税应税项目、免征增值税项目、集体福利和个人消费、非正常损失的货物（劳务）、非正常损失的在产品、产成品所耗用的购进货物（劳务）是否按规定作进项税额转出。

8.是否存在将返利挂入其他应付款、其他应收款等往来账或冲减营业费用，而不作进项税额转出的情况。

（二）销项税额

1.销售收入是否完整及时入账：是否存在以货易货、以货抵债收入未记收入的情况；是否存在销售产品不开发票，取得的收入不按规定入账的情况；是否存在销售收入长期挂账不转收入的情况；是否收取外单位或个人水、电、汽等费用，不计、少计收入或冲减费用；是否将应收取的销售款项，先支付费用（如购货方的回扣、推销奖、营业费用、委托代销商品的手续费等），再将余款入账作收入的情况。

2.是否存在视同销售行为、未按规定计提销项税额的情况：将自产或委托加工的货物用于非增值税应税项目、集体福利或个人消费，如用于内设的食堂、宾馆、医院、托儿所、学校、俱乐部、家属社区等部门，不计或少计应税收入；将自产、委托加工或购买的货物用于投资、分配、无偿捐助、赠送及将外购的材料改变用途对外销售等，不计或少计应税收入。

3.是否存在开具不符合规定的红字发票冲减应税收入的情况：发生销货退回、销售折让，开具的红字发票和账务处理是否符合税法规定。

4.向购货方收取的各种价外费用（例如手续费、补贴、集资费、返还利润、奖励费、违约金、运输装卸费等等）是否按规定纳税。

5.设有两个以上的机构并实行统一核算的纳税人，将货物从一个机构移送到其他机构（不在同一县市）用于销售，是否作销售处理。

6.对逾期未收回的包装物押金是否按规定计提销项税额。

7.是否有应缴纳增值税项目的业务按营业税缴纳。

8.增值税混合销售行为是否依法纳税：对增值税税法规定应视同销售征税的行为是否按规定纳税；从事货物运输业务的单位和个人，发生销售货物并负责运输所售货物的混合销售行为，是否按规定缴纳增值税。

9.兼营非增值税应税项目的纳税人，是否按规定分别核算货物或应税劳务和非增值税应税项目的销售额；对不分别核算或者不能准确核算的，是否按主管税务机关核定的货物或者应税劳务的销售额缴纳增值税。

10.按照增值税税法规定应征收增值税的代购货物、代理进口货物的行为，是否缴纳了增值税。

11.免税货物是否依法核算：增值税纳税人免征增值税的货物或应税劳务，是否符合税法的有关规定；有无擅自扩大免税范围的问题；兼营免税项目的增值税一般纳税人，其免税额、不予抵扣的进项税额计算是否准确。

二、企业所得税

各项应税收入是否全部按税法规定缴税，各项成本费用是否按照所得税税前扣除办法的规定税前列支。具体项目应至少涵盖以下问题：

（一）收入方面

1．企业资产评估增值是否并入应纳税所得额。

2．企业从境外被投资企业取得的所得是否并入当期应纳税所得税计税。

3. 持有上市公司的非流通股份（限售股），在解禁之后出售股份取得的收入是否计入应纳税所得额。

4．企业取得的各种收入是否存在未按权责发生制原则确认计税问题。

5．是否存在利用往来账户、中间科目如“预提费用”等延迟实现应税收入或调整企业利润；收取的授权生产、商标权使用费等收入是否计入应纳税所得额。

6．取得非货币性资产收益是否计入应纳税所得额。

7．是否存在视同销售行为未作纳税调整。

8．是否存在各种减免流转税及各项补贴、收到政府奖励，未按规定计入应纳税所得额。

9．是否存在接受捐赠的货币及非货币资产，未计入应纳税所得额。

10．是否存在企业分回的投资收益，未按地区税率差补缴企业所得税。

（二）成本费用方面

1．是否存在利用虚开发票或虚列人工费等虚增成本。

2．是否存在使用不符合税法规定的发票及凭证，列支成本费用。

3．是否存在不予列支的“返利”行为，如接受本企业以外的经销单位发票报销进行货币形式的返利并在成本中列支等。

4．是否存在不予列支的应由其他纳税人负担的费用。

5．是否存在将资本性支出一次计入成本费用：在成本费用中一次性列支达到固定资产标准的物品未作纳税调整；达到无形资产标准的管理系统软件，在营业费用中一次性列支，未进行纳税调整。

6．企业发生的工资、薪金支出是否符合税法规定的工资薪金范围、是否符合合理性原则、是否在申报扣除年度实际发放。

7．是否存在计提的职工福利费、工会经费和职工教育经费超过计税标准，未进行纳税调整。

8．是否存在超标准、超范围为职工支付社会保险费和住房公积金，未进行纳税调整。是否存在应由基建工程、专项工程承担的社会保险等费用未予资本化；是否存在只提不缴纳、多提少缴虚列成本费用等问题。

9．是否存在擅自改变成本计价方法，调节利润。

10．是否存在未按税法规定年限计提折旧；随意变更固定资产净残值和折旧年限；不按税法规定折旧
方法计提折旧等问题。

11．是否存在超标准列支业务招待费、广告费和业务宣传费未进行纳税调整等问题。

12．是否存在擅自扩大研究开发费用的列支范围，违规加计扣除等问题。

13．是否存在扣除不符合国务院财政、税务部门规定的各项资产减值准备、风险准备金等支出。

14．是否存在从非金融机构借款利息支出超过按照金融机构同期贷款利率计算的数额，未进行纳税调整；是否存在应予资本化的利息支出；关联方利息支出是否符合规定。

15．是否存在已作损失处理的资产部分或全部收回的，未作纳税调整；是否存在自然灾害或意外事故损失有补偿的部分，未作纳税调整。

16．手续费及佣金支出扣除是否符合规定：是否将回扣、提成、返利、进场费等计入手续费及佣金支出；收取对象是否是具有合法经营资格的中介机构及个人；税前扣除比例是否超过税法规定。

17．是否存在不符合条件或超过标准的公益救济性捐赠，未进行纳税调整。

18．子公司向母公司支付的管理性的服务费是否符合规定：是否以合同（或协议）形式明确了服务内容、收费标准及金额；母公司是否提供了相应服务；子公司是否实际支付费用。

19．是否以融资租赁方式租入固定资产，视同经营性租赁，多摊费用，未作纳税调整。

20．是否按照国家规定提取用于环境保护、生态恢复的专项资金；专项资金改变用途后，是否进行纳税调整。

（三）关联交易方面

是否存在与其关联企业之间的业务往来，不按照独立企业之间的业务往来收取或者支付价款、费用而减少应纳税所得额和应纳企业所得税的情况。

（四）扣缴预提所得税

境内企业向境外投资股东分配股利，是否按规定代扣代缴预提所得税。

三、个人所得税

1.未通过“应付职工薪酬”科目发给职工的奖金、实物以及其他各种应税收入，是否足额、准确代扣代缴个人所得税。

2.为职工购买的商业保险、补充养老保险、企业年金等是否按规定代扣代缴了个人所得税。

3.发放的交通补贴、误餐补助、加班补助、通讯费补贴等，是否代扣代缴个人所得税。（交通补贴、通信补贴在省政府批准的扣除标准内的部分可免征个人所得税）

4.发放奖金或支付给个人手续费、回扣、奖励等，是否代扣代缴个人所得税。

5.支付债权、股权的利息、红利时是否扣缴利息、股息、红利收入的个人所得税。

6.房地产销售人员取得销售佣金是否并入工资、薪金代扣代缴个人所得税。

7.为管理人员购买住房，支付房款，是否并入雇员工资、薪金所得计征个人所得税。

8.各种促销活动向客户赠送礼品，是否代扣代缴个人所得税。

9.其他个人所得税问题。

四、契税

1.以出让方式取得国有土地使用权，是否按照取得该土地使用权支付的全部经济利益计缴契税。以协议出让方式取得土地使用权的，契税计税价格里是否包括土地补偿费、安置补偿费、地上附着物和青苗补偿费、拆迁补偿费、市政建设配套费等承受者应支付的货币、实物、无形资产及其他经济利益；以竞价方式方式取得土地使用权的，契税计税价格里是否未包括市政建设配套费及各种补偿费。

2.以划拨方式取得的土地使用权，后经批准改为出让方式取得使用权的，是否补缴契税。

3.以出让方式承受原改制企业划拨用地的，是否按规定缴纳契税。

4.土地使用权受让人通过完成土地使用权转让方约定的投资额度或投资特定项目，以此获得的低价转让或无偿赠与的土地使用权，是否已参照纳税义务发生时当地的市场价格，缴纳契税。

5.承受旧城改造拆迁范围内的土地使用权，是否未按规定缴纳契税。

6.分期支付方式取得的土地使用权，是否未按合同规定的总价缴纳契税。

7.竞价土地使用权尚未办理产权，直接再转让的，是否未按规定申报缴纳契税。

8.其他方面问题。

五、房产税

（一）土地价值是否计入房产价值缴纳房产税。

（二）是否存在与房屋不可分割的附属设施未计入房产原值缴纳房产税。

（三）未竣工验收但已实际使用的房产是否缴纳房产税。

（四）无租使用房产是否按规定缴纳房产税。

（五）应予资本化的利息是否计入房产原值缴纳房产税。

1.自行建造的自用房产交付使用后，是否长期挂“在建工程”，未申报缴纳房产税。

2.是否将房屋租金直接冲减“企业管理费”或挂在其他应付款上未缴房产税。

3.与房屋不可分割的附属设备及固定资产改良支出是否增加计税房产原值。

4.新建和购置的房产是否从建成之次月和取得产权的次月申报缴纳房产税。

5.企业清产核资房屋价值重估后的新增价值，是否按照有关规定申报缴纳房产税。

6.自用、出租、出借本企业建造的商品房，是否按照有关规定缴纳房产税。商品房在出售前已使用或出租、出借的商品房是否按规定申报缴纳房产税。

7.是否按规定将相应的土地价值计入房产原值据以征收房产税。

8.其他房产税问题。

六、土地使用税

1.已征用未开发的土地是否按规定申报缴纳土地使用税。

2.开发用地在开发期间是否按规定计征土地使用税。

3.土地等级和使用税额变更后是否及时调整纳税申报。

4.未销售的商品房占用的土地是否按规定缴纳土地使用税。

5、土地实际面积与土地使用证存有差异情况下，是否按照土地实际面积缴纳土地使用税。

6、其他土地使用税问题

七、印花税

（一）是否混淆合同性质，从低适用税率或擅自减少计税依据，未按全部所载金额计税，将应税凭证划为非税凭证，漏缴印花税。

（二）是否应纳税凭证书立或领受时不进行贴花，而直到凭证生效日期才贴花，导致延期缴纳印花税。

（三）增加实收资本和资本公积后是否补缴印花税。

（四）其他印花税问题。

附录五

中汇观点丨关于对《税务稽查案件办理程序规定（征求意见稿）》的修改建议

来源： 中汇税务师事务所 作者：中汇 日期：2021 年 5 月 9 日

国家税务总局：

近年来，伴随着我国经济的不断增长，税收在居民收入分配过程中重要性不断凸显，税务稽查在维护经济税收秩序、维护国家税收安全、维护社会公平正义方面发挥了重要作用。中办、国办印发的《关于进一步深化税收征管改革的意见》，从严格规范税务执法行为、完善税务执法制度和机制、不断提升税务执法精确度、强化执法内部监督等方面提出了一系列明确要求。近期，国家税务总局发布了《税务稽查案件办理程序规定（征求意见稿）》（以下简称《程序规定》），与原先《税务稽查工作规程》(国税发〔2009〕157 号)相比变化较大：由原规范性文件升级为部门规章、更加注重行政相对人合法权益保护、强调与现有法律法规衔接、强化内部监督、细化各项规定等等，相信其对规范稽查执法程序、维护纳税人合法权益将起到较大促进作用。中汇江苏税务师事务所认真学了《程序规定》，现结合实际工作实践对部分条款提出修改建议，具体如下：

1.第一条

【修改建议】建议将“保护纳税人合法权益”修改为“保护纳税人、扣缴义务人和其他涉税当事人合法权益”。

【修改理由】一是《关于<税务稽查案件办理程序规定(征求意见稿)>的说明》中关于修改的基本原则，已经明确包含注重保护行政相对人合法权益；二是《程序规定》第三条规定，“稽查局主要职责，是依法对纳税人、扣缴义务人和其他涉税当事人履行纳税义务、扣缴义务情况及涉税事项进行检查处理，以及围绕检查处理开展的其他相关工作。”三是第一条在“总则”，与后续条款相比，属于统领之性质。由此可见，保护纳税人、扣缴义务人和其他涉税当事人合法权益是《程序规定》应有之义，建议在本条中进一步明确。

2.第七条

【修改建议】建议增加一款：“被查对象对税务稽查管辖有异议的，可以向实施检查稽查局所属税务局及被查对象主张稽查局所属税务局的共同上一级税务机关提出，由该税务机关决定”。

【修改理由】当前，纳税人税款预缴地、代扣代缴地、汇总纳税地与其主管税务机关多存在不一致情形，如果纳税人对上述情形稽查管辖存在异议，目前没有救济渠道，无法保障行政相对人的知情权和陈述申辩权，也导致了诸多涉税争议。从维护纳税人权益的角度，建议《程序规定》对此做出相关规定。

3.第八条、第九条、第十条

【修改建议】一是将第八条、第九条“税务稽查人员”修改为“税务稽查人员及其他知情人员”；二是对第九条商业秘密进行细化，将第十六条、十八条规定的“原始电子数据、电子信息系统技术资料一致的复制件”、“账簿、记账凭证、报表和其他有关资料”等内容纳入其中；三是将第十条第四款修改为“泄露国家秘密、工作秘密、商业秘密或者个人隐私，以任何形式向被查对象通风报信、泄露案情。”

【修改理由】《程序规定》并未指明“税务稽查人员”具体指代范围，结合上下文，我们认为此处“税务稽查人员”指代的是检查人员。当前税务稽查实行选案、检查、审理、执行四分离，对每一个环节的人员及其他知情人员都应有回避和保密的要求。因此，仅规定“税务稽查人员”范围过窄，应扩展到其他知情人员。

在落实保密规定时，建议将商业秘密进行细化。商业秘密，是指不为公众所知悉、能为权利人带来经济内利益，具有实用性并经权利人采取保密措施的设计资料、程序、产品配方、制作工艺、制作方法、管理诀窍、客户名单、货源情报、产销策略等技术信息和经营信息。经营信息，主要包括：发展规划、竞争方案、管理诀窍、客户名单、货源、产销策略、财务状况、投融资计划、标书标底、谈判方案等。因此，我们认为第十六条、十八条规定的 “原始电子数据、电子信息系统技术资料一致的复制件”、“账簿、记账凭证、报表和其他有关资料”应属于商业秘密范畴，应予以保密。

4.第十五条

【修改建议】建议将第二款修改为“检查应当由两名以上具有执法资格的检查人员共同实施，并向被查对象出示税务检查证和送达税务检查通知书，告知其享有的权利和义务。税务部门应使被查对象可以通过电子税务局查询税务检查通知书内容。”

【修改理由】伴随着税务工作在经济活动中重要性的不断提高，当前也存在别有用心人员利用税务稽查恐吓行政相对人的情形。目前，税务信息化已经到了较高的水平，为了维护被查对象的知情权，建议税务部门充分利用电子税务局平台等信息化手段，使得纳税人可以通过电子税务局核实相关税务检查通知书内容。

5.第二十三条

【修改建议】建议增加一款，“被查对象如有争议，应当由税务机关采取公证方式提取电子数据，电子数据使用过程中应留有痕迹。”

【修改理由】当前的规定仅能证明静态的结果，没办法确保数据产生、交换、传输动态过程的真实性，而采用电子数据公证是保障电子环境下发生的法律行为的真实性，是可靠的证明技术，是信息安全技术与公证法律服务的深度融合。同时在使用过程中，为保障纳税人商业秘密，税务机关应让使用过程留有痕迹，避免与案情无关人员接触到相关数据。

电子数据公证是基于可靠信息和安全技术的综合应用，以确认并保证特定电子数据从数据生成、数据传输、数据存取等各环节，全生命周期的真实、可靠且不可篡改的一种技术实现方法。从法律角度论述，电子数据公证是利用可靠的信息和安全技术方法，对发生在电子环境中的特定法律事实和法律行为的真实性进行有效的判断和确认，并让公证法律服务机构（公证处）就此真实性提供公证证明，将技术真实输出为法律真实的一种公证法律服务方式。

借由电子数据公证，方可实现各种电子环境的对特定法律行为“不可篡改、无法伪造”“除了真实，无有其他”的法律效果，有效地解决了数字世界中数字行为真实性证明的难题。

6.第二十八条

【修改建议】将第一款和第二款中，“经所属税务局局长批准”，修改为“经县以上税务局(分局)局长批准”。

【修改理由】《中华人民共和国税收征收管理法》第三十八条“税务机关有根据认为从事生产、经营的纳税人有逃避纳税义务行为的，可以在规定的纳税期之前，责令限期缴纳应纳税款；在限期内发现纳税人有明显的转移、隐匿其应纳税的商品、货物以及其他财产或者应纳税的收入的迹象的，税务机关可以责成纳税人提供纳税担保。如果纳税人不能提供纳税担保，经县以上税务局(分局)局长批准，税务机关可以采取下列税收保全措施”。《程序规定》是部门规章，效力低于法律，因此采取税收强制措施时，应当按照上位法的规定，经县以上税务局(分局)局长批准。

7.第三十条

【修改建议】建议将“期限一般不得超过 6 个月”修改为“期限一般不得超过三十日”；将“应当报国家税务总局批准”修改为“应当报税务机关负责人批准”。

【修改理由】《中华人民共和国行政强制法》（中华人民共和国主席令第四十九号）第二十五条规定，“查封、扣押的期限不得超过三十日；情况复杂的，经行政机关负责人批准，可以延长，但是延长期限不得超过三十日。法律、行政法规另有规定的除外”。《程序规定》是部门规章，不是法律、行政法规，不得超越上位法的规定。

《中华人民共和国税收征收管理法》第十四条，本法所称税务机关是指各级税务局、税务分局、税务所和按照国务院规定设立的并向社会公告的税务机构。《中华人民共和国税收征收管理法实施细则》第九条，“税收征管法第十四条所称按照国务院规定设立的并向社会公告的税务机构，是指省以下税务局的稽查局”。因此，需要延期的，报税务机关负责人批准即可。

8.第二、五、二十七、三十三、三十五、三十七等条

【修改内容】建议将相关条款中“税收违法案件（税收违法行为）”修改为“涉嫌税收违法案件（涉嫌税收违法行为）”。

【修改理由】按照《程序规定》规定，稽查案件办理分为选案、检查、审理、执行四环节，在经过审理程序后，才能确定相关行为是否违法。且第四十二条也规定，“没有税收违法行为的，拟制税务稽查结论”。也就是说，税务稽查案件不一定都是违法案件，所以在定性以前，笼统称呼其为“税收违法案件（税收违法行为）”并不妥当。

9.第三十五条

【修改建议】建议将“可以”修改为“应当”。

【修改理由】《程序规定》的基本原则之一，是注重保护行政相对人合法权益。通过充分保障行政相对人的知情权、陈述申辩权等合法权益，推动提高税法遵从度和社会满意度。因此，保障被查对象的知情权应是应有之义。如果仅规定，“检查结束前，检查人员可以将发现的税收违法事实和依据告知被查对象”，那检查人员也可以不告知。这与《程序规定》的基本原则是背离的。所以我们建议《程序规定》明确规定，检查结束前，检查人员应将发现的涉嫌税收违法事实和依据告知被查对象”。

10.第四十条

【修改建议】建议将“被查对象或者其他涉税当事人”修改为“被查对象、其他涉税当事人、委托的税务师等涉税专业服务人员等代理人”。

【修改理由】建议不要仅局限被查对象和涉税当事人，还应当允许委托代理人，比如税务师事务所等涉税专业服务机构的工作人员。因为涉税事宜日益复杂，允许代理人的介入可以有助于弥补当事人的专业水平和提升稽查效率。

11.第四十三、四十四、四十五条

【修改建议】一是建议将第四十三、四十五条第三款修改为“税收违法事实、证据及所属期间”；二是建议第四十三、四十四增加“对经重大要案审理及其他重大、复杂、疑难案件所出具处理决定书、处罚决定书应当采用说理式文书，充分说明违法事实、法律依据以及在裁量时所考虑的各种因素。”

【修改理由】第四十四条第三款为“税收违法事实、证据及所属期间”，而第四十三条第三款、四十五条第三款为“税收违法事实及所属期间”，建议修改一致，使得税务处理决定书、税务处罚决定书、不予处罚决定书相关内容表述一致。

当前总局已经发布了《税务行政处罚裁量权行使规则》（总局 2016 年第 78 号公告），对税务自由裁量权进行了制约。《国家税务总局关于印发<优化税务执法方式全面推行“三项制度”实施方案>的通知》（税总发[2019]31 号）也明确提出，“省税务机关可以制作说理式文书模板，推行说理式执法”。引入说理式文书，可以说透法理、说清事理、说通情理，更有利于稽查执法的规范和透明，有利于化解涉税争议，避免行政相对人继续诉诸复议机关、法庭和耗费大量的行政和司法资源。

12.第四十七条

【修改建议】建议将“自立案之日起”修改为“自检查通知书送达之日起”。

【修改理由】按照本条规定，“案情复杂需要延长的，经上一级税务局分管副局长批准，可以延长不超过 90 日;特殊情况或发生不可抗力需要再次延期的，应当经上一级税务局局长批准，并确定延长的合理期限”。因此，第一次延期和第二次延期分别需要上一级税务局分管副局长和上一级税务局局长批准。而原《税务稽查工作规程》第二十二条规定，“检查应当自实施检查之日起 60 日内完成；确需延长检查时间的，应当经稽查局局长批准”。因此《程序规定》实施之后，检查延期难度大大增加了。在实务工作中，一方面可能存在检查工作开始后久不立案的情形，另一方面，自立案之日起计

算不利于被查对象计算检查期限。为此，我们建议自检查通知书送达之日起算，使得限时办结制度严丝合缝。

13.第五十九条

【修改建议】建议增加一款：“除因原具体行政行为主要事实不清、证据不足或适用依据错误而被撤销外，稽查局不得作出对被查对象更为不利的决定。”

【修改理由】一方面，《中华人民共和国行政复议法》第三十一条，“行政复议决定书一经送达，即发生法律效力”。《税务行政复议规则》（国家税务总局令第 44 号）第七十六条，“行政复议机关责令被申请人重新作出具体行政行为的，被申请人不得作出对申请人更为不利的决定；但是行政复议机关以原具体行政行为主要事实不清、证据不足或适用依据错误决定撤销的，被申请人重新作出具体行政行为的除外”。《中华人民共和国行政处罚法》第四十五条，“行政机关不得因当事人陈述、申辩而给予更重的处罚”。另一方面，本条款是列举式，其中被人民法院判决撤销、被行政复议机关决定撤销及其他依法需要变更或者撤销原决定性文书，都有具体期限依据，而稽查局认为需要变更或者撤销原决定性文书的，却没有期限规定。《中华人民共和国税收征收管理法》第五十二条关于追征时效的规定，在此也未得到体现。因此，我们认为《程序规定》应有类似表述，以增加对税务稽查执法的约束。

14.其他

此外，我们注意到，第四十七条对稽查案件办理时效做出了相关规定，但并未解决实践中滞纳金加收计算口径不一这样的“痛点”问题。《中华人民共和国税收征收管理法》第五十二条规定，“因税务机关的责任，致使纳税人、扣缴义务人未缴或者少缴税款的，税务机关在三年内可以要求纳税人、扣缴义务人补缴税款，但是不得加收滞纳金。因纳税人、扣缴义务人计算错误等失误，未缴或者少缴税款的，税务机关在三年内可以追征税款、滞纳金；有特殊情况的，追征期可以延长到五年”。《中华人民共和国税收征收管理法实施细则》第七十五条规定，“加收滞纳金的起止时间，为法律、行政法规规定或者税务机关依照法律、行政法规的规定确定的税款缴纳期限届满次日起至纳税人、扣缴义务人实际缴纳或者解缴税款之日止”。上述条文并没有清晰界定滞纳金加收时税务机关与被查对象责任划分问题，尤其在检查人员补充调查、向上级机关请示或者向相关部门征询政策问题的时候，可能案件久拖不决，有的案件甚至拖延一年以上，最终导致因税务机关原因让纳税人多缴纳滞纳金。因此，我们建议滞纳金计算加收到检查通知书送达之日止。

最后，我们建议在“总则”中对宣传工作单独增加一条，以便督促稽查部门重视宣传工作，及时化解舆情。即“在重大案件查处过程中，稽查人员应定期向上级稽查部门和所属税务局汇报进展情况，案件查结后由所属税务局在适当时机回应社会关切，定期公布案情，以达到警示潜在违法者的效果”。

中汇江苏税务师事务所

附录六

稽查局对上市公司股东的破产清算申请即将进入股票拍卖阶段

来源：陇上税语　作者：陇上税语　日期：2021 年 5 月 7 日

证券代码：002072　证券简称：*ST 凯瑞　公告编号：2021-L046

凯瑞德控股股份有限公司

关于股东破产清算的进展公告

本公司及董事会全体成员保证公告内容真实、准确和完整，公告不存在虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏。

凯瑞德控股股份有限公司（以下简称：公司）股东浙江第五季实业有限公司（以下简称：浙江第五季）已被浙江省杭州市中级人民法院裁定破产清算，具体内容详见公司于 2020 年 6 月 12 日披露在巨潮资讯网上的《关于股东被法院裁定破产清算的公告》（公告编号：2020-L050）。2020 年 4 月 30 日，公司收到浙江第五季管理人发出的《告知函》，获悉浙江第五季管理人将对浙江第五季持有的公司 14,487,000 股股票启动第一次拍卖。具体情况如下：

一、《告知函》具体内容

“2020 年 5 月 12 日，浙江省杭州市中级人民法院裁定受理国家税务总局杭州市税务局稽查局提出的对浙江第五季实业有限公司(以下简称第五季公司)的破产清算申请，并于 2020 年 5 月 15 日指定浙江点金律师事务所担任管理人（以下简称“管理人”）。

第五季公司持有贵司股份 14,487,000 股，全部为无限售流通股，持股比例为 8.23%，为贵司第一大股东。管理人将根据浙江第五季实业有限公司破产清算案第一次债权人会议表决通过的《债务人财产变价方案》，对上述股份启动第一次拍卖，具体情况如下：

1、拍卖标的：第五季公司持有的贵司 1,448.7 万股无限售流通股（股票简称：*ST 凯瑞，股票代码：002072）；

2、拍卖标的评估价值：人民币伍仟玖佰伍拾陆万元整(￥:59,560,000.00 元)；

3、拍卖标的起拍价：人民币肆仟柒佰陆拾肆万捌仟元整(￥:47,648,000 元)，保证金:人民币玖佰伍拾万元整（￥:9,500,000 元），增价幅度：伍拾万元整（￥:500,000 元）及其倍数。

4、拍卖时间：2021 年 6 月 1 日至 2021 年 6 月 15 日期间（具体以阿里拍卖公告为准）

5、拍卖方式：阿里拍卖平台。”

二、对公司的影响

截止本公告披露日，浙江第五季共持有公司 1448.70 股股份，占公司总股本比例为 8.23%，为公司第二大股东。浙江第五季破产清算目前不会对公司生产经营和控制权产生影响，公司目前无控股股东、无实际控制人。公司现第一大股东为王健先生及其一致行动人，合计持股数量为 2308.09 万股，占公司总股本 13.1141%。

三、其他风险提示

公司将持续关注该事项的进展，按照法律法规及时履行信息披露义务。公司指定的信息披露媒体为《中国证券报》、《证券时报》及巨潮资讯网（www.cninfo.com.cn），公司信息均以上述指定媒体披露的正式公告为准，敬请广大投资者注意投资风险。

四、备份文件

1. 浙江第五季实业有限公司管理人《告知函》及附件。

特此公告

凯瑞德控股股份有限公司董事会

2021 年 5 月 7 日

陇上税语注：

2020 年 4 月，申请人稽查局以浙江第五季无法缴纳拖欠的税款为由，向杭州市中级人民法院申请对浙江第五季进行破产清算。

杭州市中级人民法院查明：浙江第五季于 2020 年 3 月 25 日杭州市江干区市场监督管理局登记设立，注册资本为 25000 万元人民币，系有限责任公司（自然人投资或控股），股东为凯利泽投资（深圳）有限公司、吴联模、庞泊。经营范围：实业投资；经济信息咨询（除商品中介），企业管理，市场营销策划，投资管理（除证券期货），设计、制作国内广告，机械设备租赁等。2018 年 9 月 27 日，稽查局作出杭税稽处【2018】270 和 273 号税务处理决定书，浙江第五季应补缴营业税 10008715.95 元，补缴城市维护建设税 700610.12 元，企业所得税 47516053.07 元。2019 年 4 月 29 日，稽查局向浙江第五季发送了催告书，浙江第五季至今为缴纳拖欠的税款。另查明，数起以浙江第五季为被执行人的执行案件，法院以浙江第五季无其他财产可供执行为由，终结执行程序。浙江第五季亦明确表示公司已资不抵债，无法清偿到期债务。

杭州市中级人民法院认为：现有证据表明，浙江第五季不能清偿到期债务且资产不足以清偿债务，其破产原因具备。浙江第五季住所地位于本院辖区，本院对该公司破产清算具有管辖权。综上，本院对稽查局提出的对浙江第五季进行破产清算的申请依法受理。依照《中华人民共和国企业破产法》第二条第一款、第三条、第七条之规定，裁定如下：受理国家税务总局杭州市税务局稽查局提出的对浙江第五季进行破产清算的申请。

附录七

划转后连续 12 个月内，若改变经营实质，不能递延纳税

来源：中国税务报　作者：林承祥　日期：2021 年 5 月 8 日

近日，中国中化集团有限公司与中国化工集团有限公司宣告实施联合重组，引起了广泛关注。从中国宝武与马钢集团联合重组，到中国船舶工业集团与中国船舶重工集团合并，再到如今的“两化”重组，近年来国企改革重头戏连连上演。随着一批国企改革重组方案加速落地，相关的涉税问题需要高度重视。笔者在实务中发现，一些企业盲目适用递延纳税政策，很容易出现税务风险。

案例同一项重组，两种不同观点

某国有非房地产企业 A 公司的房产分布于国内各省市，其中部分房产属于投资性房地产。经测算，A 公司每年取得租赁收入 5 亿元。A 公司将房产委托给一家资产管理机构管理，每年支付给托管机构的管理费用为 1500 万元。

为进一步整合经营资源，经过研究，A 公司拟将其名下所有投资性房地产划转至其位于海南的全资子公司 B 公司名下。A 公司获得 B 公司 100%的股权支付，满足投资性要求。在账务处理上，A 公司按增加长期股权投资处理，B 公司按接受投资处理。办理完无偿划转手续后，B 公司立即将部分原投资性房地产变更为自用房产。

A 公司分析后认为，此次资产重组可适用特殊性税务处理，不用缴纳税款，并且 B 公司符合享受海南自贸港企业所得税优惠的条件，可以适用 15%的税率缴纳企业所得税。假设重组后 B 公司原投资性房地产每年经营租赁收入仍为 5 亿元，每年支付的经营管理资产发生费用为 1500 万元。这样，每年仅企业所得税就可节省：（50000－1500）×（25%－15%）＝4850（万元）。

为保障重组顺利开展，A 公司聘请涉税专业服务机构对划转房产方案进行研究，涉税专业服务机构却提出了与企业不同的结论：由于企业划转后在规定期限内，改变了资产原来的经营实质，存在视同销售的纳税风险。

分析不符合特殊重组的条件

那么，A 公司和其聘请的涉税专业服务机构，究竟谁的观点正确呢？

根据《财政部国家税务总局关于促进企业重组有关企业所得税处理问题的通知》（财税〔2014〕109 号，以下简称“109 号文件”）相关规定，对 100%直接控制的居民企业之间，以及受同一或相同多家居民企业 100%直接控制的居民企业之间，按账面净值划转股权或资产，凡具有合理商业目的，不以减少、免除或者推迟缴纳税款为主要目的，股权或资产划转后连续 12 个月内不改变被划转股权或资产原来实质性经营活动，且划出方企业和划入方企业均未在会计上确认损益的，可以按相关规定选择特殊性税务处理。

实际上，特殊性税务处理的实质，是将资产转移产生的增值，由第一次重组时应缴纳的企业所得税递延至再次处置时缴纳，第一次重组业务与再次处置业务之间是一个连续的不能改变实质的完整过程。109 号文件所称的“股权或资产划转后连续 12 个月内不改变被划转股权或资产原来实质性经营活动”，主要体现了重组前后“权益连续性”和“经营连续性”原则。本案例中，A 公司计划资产划转至 B 公司后 12 个月内，将部分原对外经营租赁的投资性房地产变更为自用房产，这相当于改变了房产原来的经营实质，因此无法适用特殊性税务处理，不能递延纳税。

根据《国家税务总局关于企业处置资产所得税处理问题的通知》（国税函〔2008〕828 号）规定，企业将资产移送他人，因资产所有权属已发生改变，不属于内部处置资产，应按规定视同销售确定收入。A 公司的重组方案中，将其投资性房地产划转给了全资子公司 B 公司，资产所有权属发生改变，应按视同销售规定申报缴纳相应税款。

需要提醒的是，企业在适用特殊性税务处理政策时，既要重视实质性要求，也要关注重组业务是否符合合理商业目的等其他条件。

（作者单位：中国海外工程有限责任公司）

附录八

企业重组过程中，产权没变更，纳税义务人改变吗？

来源：中国税务报　作者：伍金田 邹胜　日期：2021 年 5 月 8 日

在国企改革中往往涉及重组事项。从笔者实务经验看，重组双方通常关心企业所得税、增值税、土地增值税及契税的处理，对房产税和城镇土地使用税的处理重视不够。近日，笔者在处理一起企业重组的业务中，就发现企业在房产税和城镇土地使用税的处理上，对纳税义务发生时间把握不准。

A 公司以部分资产及业务投资入股到新成立的子公司 B 公司，并确定了以 9 月 30 日为重组基准日。在基准日，A 公司将部分有关重组资产（含部分位于当地的房屋土地）、负债做了剥离，即在会计账簿上进行了减少处理；B 公司同时在会计账簿上做了相应资产、负债增加处理。账务处理时，该房屋土地并未进行权属变更，而是在基准日后陆续进行。B 公司从 10 月 1 日起开始申报房产税、土地使用税，A 公司同时停缴上述两税。

笔者认为，A 公司从 10 月 1 日起停缴房产税和城镇土地使用税的做法存在风险。《国家税务总局关于房产税城镇土地使用税有关政策规定的通知》（国税发〔2003〕89 号）第二条明确了部分情况下，房产税和城镇土地使用税的纳税义务发生时间问题。虽然这份文件并未对重组业务中两税的纳税时间作出直接规定，但是纳税人可以根据税收政策中与纳税义务人相关的规定，判断纳税义务发生时间。

具体来说，现行房产税暂行条例第二条规定，房产税由产权所有人缴纳。同时，《关于土地使用税若干具体问题的解释和暂行规定》（国税地字〔1988〕15 号）第四条明确，城镇土地使用税由拥有土地使用权的单位或个人缴纳。据此，笔者认为应以产权转移时点，作为房产税和城镇土地使用税纳税义务时点。

上述案例中，虽然 B 公司在会计账簿上做了资产增加处理，但是 A 公司并未实际将相关不动产的权属变更到 B 公司名下。此时，A 公司仍是房产、土地的产权所有人，根据政策规定，与不动产相关的房产税和城镇土地使用税的纳税义务人应为 A 公司。

同时，《财政部国家税务总局关于房产税城镇土地使用税有关问题的通知》（财税〔2008〕152 号）第三条明确，纳税人因房产、土地的实物或权利状态发生变化而依法终止房产税、城镇土地使用税纳税义务的，其应纳税款的计算应截止到房产、土地的实物或权利状态发生变化的当月末。

关于“实物或权利状态发生变化”这一表述，《中华人民共和国民法典》第二百零九条明确，不动产物权的设立、变更、转让和消灭，经依法登记，发生效力；未经登记，不发生效力，但是法律另有规定的除外。据此，是否具有产权，是判断不动产是否发生转移的首要条件。笔者认为，重组业务中涉及房地产转让的，在判断各方房产税和城镇土地使用税纳税义务的发生或终止时，应首先考虑产权因素。在确实无法判断产权状态时（如无法办理产权的不动产），再以实物状态变化作为判断条件更为合理。

实务中，有观点认为，考虑到实质重于形式原则，应当以房地产的实际交付作为房产税和城镇土

地使用税的纳税义务交接时点。笔者建议，纳税人在发生相关业务时，可提前与主管税务机关沟通，寻求政策确定性，妥善处理相关涉税事宜。

[作者单位：中汇智谷（四川）税务师事务所有限公司]

附录九

对赌超额完成，收购方支付的业绩奖励，如何进行税务处理？

来源：陇上税语　作者：姜新录　日期：2021 年 5 月 10 日

2021 年 5 月 7 日晚间，惠而浦（中国）股份有限公司（证券代码：600983，证券简称：惠而浦）发布了《关于现金收购广东惠而浦家电制品有限公司业绩承诺实现情况的公告》，大意是，公司收购标的企业股权时，和标的企业股东签订了对赌协议，若累计实际净利润数低于承诺净利润数，则标的企业股东应以现金补偿给公司；若累计实际净利润数高于承诺净利润数，则公司应将超额部分的 50%奖励给标的企业股东或其指定的关联方。由于 5 年对赌期满，标的公司业绩超额完成 3000 万元，公司需要支付 0.15 亿元。

本案的业绩奖励与大多数对赌协议不同，大多数对赌协议约定，对超额完成业绩承诺的，标的企业拿出部分超额利润来奖励标的企业的管理层。

如，在《企业重组财税处理实务与案例》一书中，我们详细介绍了安洁科技与威博精密股东的业绩对赌案例。在该对赌协议的奖励对价安排中，我们可以看到，若标的企业威博精密在利润承诺期间内超额完成了业绩承诺，安洁科技承诺将使用威博精密的一部分超额利润来奖励威博精密在任的核心管理人员，即奖励对象为标的公司经营管理团队，并不是原股东，支付方为标的公司，并不是收购方安洁科技。因此，该奖励不属于估值调整的范畴，属于标的公司的职工薪酬奖励范围，应确认为标的公司的应付职工薪酬。标的公司经营管理团队取得的该项奖励作为工资薪金所得，应按规定缴纳个人所得税。

就本次支付，对赌双方该如何进行税务处理？老姜认为，此时与对赌失败后的业绩补偿一样，惠而浦支付的 1500 万元其实是或有对价，仍应作估值调整来处理。因此，股权收购方惠而浦应调增其长期股权投资的计税基础，股权转让方标的企业股东应确认股权转让所得。

附录十

【特别提醒】这个《辽宁省电子税务局关联申报操作指引》不错

来源：辽宁税务　作者：辽宁税务　日期：2021 年 5 月 10 日

一、业务概述

（一）关联申报主体

实行查账征收的居民企业和在中国境内设立机构、场所并据实申报缴纳企业所得税的非居民企业向税务机关报送年度企业所得税纳税申报表时，应当就其与关联方之间的业务往来进行关联申报，附送《中华人民共和国企业年度关联业务往来报告表(2016 年版)》。

企业年度内未与其关联方发生业务往来，但符合国别报告报送条件的，只填报《报告企业信息表》和国别报告的 6 张表。国别报告报送条件见“三、业务办理流程”“G114010《国别报告-所得、税收和业务活动国别分布表》”部分。

企业年度内未与其关联方发生业务往来，且不符合国别报告报送条件的，可以不进行关联申报。

（二）关联关系判定

企业与其他企业、组织或者个人具有下列关系之一的，构成关联关系：

1.一方直接或者间接持有另一方的股份总和达到 25%以上；双方直接或者间接同为第三方所持有的股份达到 25%以上。

如果一方通过中间方对另一方间接持有股份，只要其对中间方持股比例达到 25%以上，则其对另一方的持股比例按照中间方对另一方的持股比例计算。

两个以上具有夫妻、直系血亲、兄弟姐妹以及其他抚养、赡养关系的自然人共同持股同一企业，在判定关联关系时持股比例合并计算。

2.双方存在持股关系或者同为第三方持股，虽持股比例未达到第 1 项规定，但双方之间借贷资金总额占任一方实收资本比例达到 50%以上，或者一方全部借贷资金总额的 10%以上由另一方担保（与独立金融机构之间的借贷或者担保除外）。

借贷资金总额占实收资本比例=年度加权平均借贷资金/年度加权平均实收资本，其中：

年度加权平均借贷资金= i 笔借入或者贷出资金账面金额×i 笔借入或者贷出资金年度实际占用天数/365

年度加权平均实收资本= i 笔实收资本账面金额×i 笔实收资本年度实际占用天数/365

3.双方存在持股关系或者同为第三方持股，虽持股比例未达到第 1 项规定，但一方的生产经营活动必须由另一方提供专利权、非专利技术、商标权、著作权等特许权才能正常进行。

4.双方存在持股关系或者同为第三方持股，虽持股比例未达到第 1 项规定，但一方的购买、销售、接受劳务、提供劳务等经营活动由另一方控制。

上述控制是指一方有权决定另一方的财务和经营政策，并能据以从另一方的经营活动中获取利益。

5.一方半数以上董事或者半数以上高级管理人员（包括上市公司董事会秘书、经理、副经理、财务负责人和公司章程规定的其他人员）由另一方任命或者委派，或者同时担任另一方的董事或者高级管理人员；或者双方各自半数以上董事或者半数以上高级管理人员同为第三方任命或者委派。

6.具有夫妻、直系血亲、兄弟姐妹以及其他抚养、赡养关系的两个自然人分别与双方具有第 1 至 5 项关系之一。

7.双方在实质上具有其他共同利益。

除第 2 项规定外，上述关联关系年度内发生变化的，关联关系按照实际存续期间认定。

8.仅因国家持股或者由国有资产管理部门委派董事、高级管理人员而存在第 1 至 5 项关系的，不构成关联关系。

（三）关联交易类型

1.有形资产使用权或者所有权的转让。有形资产包括商品、产品、房屋建筑物、交通工具、机器设备、工具器具等。

2.金融资产的转让。金融资产包括应收账款、应收票据、其他应收款项、股权投资、债权投资和衍生金融工具形成的资产等。

3.无形资产使用权或者所有权的转让。无形资产包括专利权、非专利技术、商业秘密、商标权、品牌、客户名单、销售渠道、特许经营权、政府许可、著作权等。

4.资金融通。资金包括各类长短期借贷资金（含集团资金池）、担保费、各类应计息预付款和延期收付款等。

5.劳务交易。劳务包括市场调查、营销策划、代理、设计、咨询、行政管理、技术服务、合约研发、维修、法律服务、财务管理、审计、招聘、培训、集中采购等。

二、前置条件

先完成企业所得税年度纳税申报再填报此表。

三、业务办理流程

（一）选择常用的方式，登录电子税务局。



（二）点击【我要办税】-【税费申报及缴纳】-【企业所得税】-【关联业务往来年度报告申报】，进入该功能。或在搜索栏输入关键字，进行模糊查询。





（三）进入功能，系统会自动带出申报表的相关信息，企业按照实际情况填表即可。



（四）在报告表信息区中，录入基本信息，点击【下一步】，选择企业年度关联业务往来报告表填报表单，点击【下一步】。



（五）在报告表信息区中，录入基本信息，左上角是附表树，点击展开后，可以选择附表。



（六）点击附表树，填写附表数据，填写完成点击【保存】按钮保存，附表全部录入完毕后，返回主表，点击主表页面上的【申报】按钮，保存所有数据。系统提示保存成功。

G000000《报告企业信息表》



本表填写企业基础信息。

（一）表内关系

“115 上市公司”：选择“是”的，“116 上市股票代码”和“117 上市交易所”栏为必填项，选择“否”的，“116 上市股票代码”和“117 上市交易所”栏为不填项。

“119 企业集团最终控股企业”：选择“否”，“120 企业集团最终控股企业名称”和 121 企业集团最终控股企业所在国家（地区）”栏为不填项；选择“是”，“120 企业集团最终控股企业名称”和“121 企业集团最终控股企业所在国家（地区）”栏为必填项。

“125 签订或者执行成本分摊协议”：选择“是”，表 G110000 为必填表。

“405 证件种类”：选填税务登记证、营业执照、组织机构代码证、身份证、护照等。境外持股企业“405 证件种类”栏，可不填写。

（二）表间关系

“123 本年度准备同期资料”栏＝表 G100000“400 本年度准备同期资料”栏。

“125 签订或者执行成本分摊协议”栏＝表 G100000“301 签订或者执行成本分摊协议”栏。

（三）注意事项

1.关联申报依不同情形分为“正常报告”、“更正报告”和“补充报告”。纳税人在进行关联申报时，应区分不同情况，勾选不同的报告类型。

2.“111 所属行业”容易出错。按照《国民经济行业分类》（GB/T4754-2017）2019 年修改版进行填报，且填报所属的行业应与同期资料本地文档中披露的行业一致。

3.“115 上市公司”选项基于报告企业自身实际情况填报，报告企业为上市公司主体的选择“是”，否则选择“否”。

4.“119 企业集团最终控股企业”，企业根据实际情况选填。最终控股企业是指能够合并其所属企业集团所有成员实体财务报表的，且不能被其他企业纳入合并财务报表的企业。如果“119 企业集团最终控股企业”选择“否”，也应如实填报“120 企业集团最终控股企业名称”和“121 企业集团最终控股企业所在国家（地区）”。

5.“123 本年度准备同期资料”填报容易出错。企业达到准备同期资料门槛的，应该按规定准备同期资料，这里应该勾选对应的同期资料选项。但实务中，很多企业认为其没有准备同期资料，所以就没有勾选。

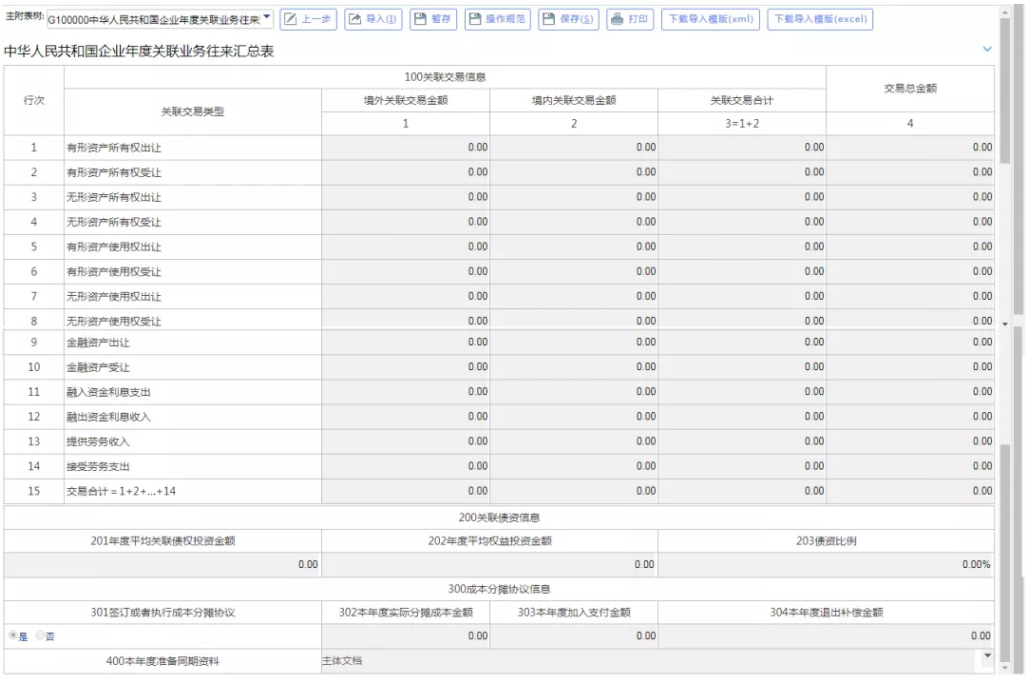
6.“123 本年度准备同期资料”、“125 签订或者执行成本分摊协议”与 G100000 表相关栏次填报应当一致。

7.“203 员工数量”与企业所得税年度申报表《基础信息表》“104 从业人数”填报口径不一致。《报告企业信息表》“203 员工数量”填报的是本报告年度所属期间内企业内部各职能部门全年从业员工数量，具体计算公式如下：从业员工数量＝（年初值+年末值）÷2。企业所得税年度申报表《企业基础信息表》“104 从业人数”填报的是纳税人全年平均从业人数，从业人数是指与企业建立劳动关系的职工人数和企业接受的劳务派遣用工人数之和；从业人数指标，按企业全年季度平均值确定，具体计算公式如下：季度平均值＝（季初值＋季末值）÷2，全年季度平均值＝全年各季度平均值之和÷4，年度中间开业或者终止经营活动的，以其实际经营期作为一个纳税年度确定上述相关指标。因此，企业填报时，应将 2 份表格的填报口径加以区分。

8.“306 任职起始日期”、“307 任职截止日期”填报容易出错。如果某高管一直在公司任职的，就填写 1 月 1 日到 12 月 31 日；如果年度中间离职或到任的则填报实际任职时间，如 1 月 1 日到实际任职时间，任职开始时间到 12 月 31 日，实际任职时间到实际任职时间。

9.在填报“400 企业股东信息（前五位）”时，如果当年度前五位股东曾发生变更，应填报本报告年度最后一日持股比例排序前 5 位股东的信息，与第 5 位股东持股比例相同的股东，其信息也应填报。

G100000《中华人民共和国企业年度关联业务往来汇总表》


主附表附: G100000中华人民共和国企业年度关联业务往来 | 上一步 | 导入(I) | 暂存 | 操作规范 | 保存(S) | 打印 | 下载导入模版(xml) | 下载导入模版(excel)

中华人民共和国企业年度关联业务往来汇总表

行次	100关联交易信息				交易总金额
	关联交易类型	境外关联交易金额	境内关联交易金额	关联交易合计	
		1	2	3=1+2	4
1	有形资产所有权出让	0.00	0.00	0.00	0.00
2	有形资产所有权受让	0.00	0.00	0.00	0.00
3	无形资产所有权出让	0.00	0.00	0.00	0.00
4	无形资产所有权受让	0.00	0.00	0.00	0.00
5	有形资产使用权出让	0.00	0.00	0.00	0.00
6	有形资产使用权受让	0.00	0.00	0.00	0.00
7	无形资产使用权出让	0.00	0.00	0.00	0.00
8	无形资产使用权受让	0.00	0.00	0.00	0.00
9	金融资产出让	0.00	0.00	0.00	0.00
10	金融资产受让	0.00	0.00	0.00	0.00
11	融入资金利息支出	0.00	0.00	0.00	0.00
12	融出资金利息收入	0.00	0.00	0.00	0.00
13	提供劳务收入	0.00	0.00	0.00	0.00
14	接受劳务支出	0.00	0.00	0.00	0.00
15	交易合计=1+2+...+14	0.00	0.00	0.00	0.00

200关联债资信息		
201年度平均关联债权投资金额	202年度平均权益投资金额	203债资比例
0.00	0.00	0.00%

300成本分摊协议信息			
301签订或者执行成本分摊协议	302本年度实际分摊成本金额	303本年度加入支付金额	304本年度退出补偿金额
是 否	0.00	0.00	0.00
400本年度准备同期资料	主体文档		

本表数据包括关联交易、关联债资、成本分摊协议、同期资料四部分信息，全部数值取自相应表格对应栏次，不用手工填写。

“100 关联交易信息”中的项目，取自《有形资产所有权交易表》（G102000）、《无形资产所有权交易表》（G103000）、《有形资产使用权交易表》（G104000）、《无形资产使用权交易表》（G105000）、《金融资产交易表》（G106000）、《融通资金表》（G107000）、《关联劳务表》（G108000）相应栏次数额。

“200 关联债资信息”中的项目，取自《融通资金表》（G107000）和《权益性投资表》（G109000）相应栏次数额。

“300 成本分摊协议信息”中的项目，取自《报告企业信息表》（G000000）、《成本分摊协议表》（G110000）相应栏次数额。

“400 本年度准备同期资料”栏，取自《报告企业信息表》（G000000）相应栏次数额。

（一）表内关系

1．“100 关联交易信息”中的第 3 列＝第 1+2 列。

2.“100 关联交易信息”中的第 15 行＝第 1+2+3+4+5+6+7+8+9+10+11+12+13+14 行。

3.“203 债资比例”＝“201 年度平均关联债权投资金额”÷“202 年度平均权益投资金额”。

（二）表间关系

具体见 G000000、G102000--G110000 表间关系说明。

（三）注意事项

“301 签订或者执行成本分摊协议”和“400 本年度准备同期资料”项目仍需手工勾选。

G101000《关联关系表》



本表填报本报告年度所属期间内与企业发生关联交易的关联方基本信息。

（一）表内关系

1.第 2 列选填“企业法人”或者“其他机构组织”的，第 4 列只能选填“税务登记证”、“营业执照”或者“组织机构代码证”。

2.第 2 列选填“自然人”的，第 4 列只能选填“身份证”或者“护照”。

3.第 3 列选填“中国”或者第 2 列选填为“自然人”的，第 4 列和第 5 列为必填项。

4.第 2 列选填“企业法人”或者“其他机构组织”，并且第 3 列选填“中国”以外国家（地区）的，第 4 列和第 5 列为非必填项。

（二）表间关系

无。

（三）注意事项

1.“起始日期”和“截止日期”填报容易出错。应按以下原则填写：本报告年度所属期间内关联关系发生变化的，填报实际变化的日期；未发生变化的，填报本报告年度起始和截止日期。

2.“关联关系类型”填报容易出错。如果有多个关联关系类型的，应当选填多个代码。

3.“关联方名称”容易出现前后不一致。有的表格填中文名称，有的表格则填英文名称，整套申报表应统一关联方名称，如果有中文名称的，应填报中文名称，且各表格保持一致。

G102000《有形资产所有权交易表》


主附表树: G102000有形资产所有权交易表 | 上一步 | 导入(I) | 暂存 | 保存(S) | 打印 | 下载导入模版(xml) | 下载导入模版(excel)

有形资产所有权交易表

行次	关联交易类型	关联方名称	关联交易内容	交易金额	比例
	1	2	3	4	5
1	境外关联有形资产所有权出让（前5位）			0.00	0.00%
2				0.00	0.00%
3				0.00	0.00%
4				0.00	0.00%
5				0.00	0.00%
6	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
7	境外关联有形资产所有权出让小计			0.00	0.00%
8	境内关联有形资产所有权出让（前5位）			0.00	0.00%
9				0.00	0.00%
10				0.00	0.00%
11				0.00	0.00%
12				0.00	0.00%
13	——	其他关联方	——	0.00	0.00%

本表适用于本报告年度所属期间内发生关联有形资产所有权交易的企业填报。

（一）表内关系

1.第 7 行第 4 列＝第 4 列第 1+2+3+4+5+6 行。

2.第 14 行第 4 列＝第 4 列第 8+9+10+11+12+13 行。

3.第 22 行第 4 列＝第 4 列第 16+17+18+19+20+21 行。

4.第 29 行第 4 列＝第 4 列第 23+24+25+26+27+28 行。

5.第 1 至 14 行第 5 列＝第 1 至 14 行第 4 列÷第 15 行第 4 列×100%。

6.第 16 至 29 行第 5 列＝第 16 至 29 行第 4 列÷第 30 行第 4 列×100%。

（二）表间关系

1.第 7 行第 4 列＝表 G100000 第 1 行第 1 列。

2.第 14 行第 4 列＝表 G100000 第 1 行第 2 列。

3.第 15 行第 4 列＝表 G100000 第 1 行第 4 列。

4.第 22 行第 4 列＝表 G100000 第 2 行第 1 列。

5.第 29 行第 4 列＝表 G100000 第 2 行第 2 列。

6.第 30 行第 4 列＝表 G100000 第 2 行第 4 列。

（三）注意事项

1.企业应按照关联方、交易方式（出让、受让）以及境内外分别汇总本企业发生关联有形资产所有权交易金额，排序确认各类别前 5 位关联方后分别填报到“境外关联有形资产所有权出让（前 5 位）”“境内关联有形资产所有权出让（前 5 位）”“境外关联有形资产所有权受让（前 5 位）”“境内关联有形资产所有权受让（前 5 位）”表格中。对于同一类关联交易的关联方超过 5 个的，应将前 5 位关联方的情况单独填列一行，同时将第 6 位（含）之后的所有关联交易金额的合计数填报在“其他关联方”一行。

2.“关联交易内容”应根据企业实际情况选填“原材料－来料加工”（按照企业年度进口报关价格计算）、“原材料－其他”、“半成品”、“产品（商品）－来料加工”（按照企业年度出口报关价格计算）、“产品（商品）－其他”、“固定资产－房屋及建筑物”、“固定资产－机械机器设备（包括飞机、火车、轮船）”、“固定资产－器具工具家具”、“固定资产－运输工具（不包括飞机、火车、轮船）”、“固定资产－电子设备”、“林木类生物资产”、“畜类生物资产”、“周转材料－低值易耗品”、“周转材料－包装物”、“其他有形资产”。可选填多项。

G103000《无形资产所有权交易表》



主附表树: G103000无形资产所有权交易表 | 上一步 | 导入(I) | 暂存 | 操作规范 | 保存(S) | 打印 | 下载导入模版(xml) | 下载导入模版(excel)

无形资产所有权交易表

行次	关联交易类型	关联方名称	关联交易内容	交易金额	比例
	1	2	3	4	5
1	境外关联无形资产所有权出让（前5位）			0.00	0.00%
2				0.00	0.00%
3				0.00	0.00%
4				0.00	0.00%
5				0.00	0.00%
6	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
7	境外关联无形资产所有权出让小计			0.00	0.00%
8	境内关联无形资产所有权出让（前5位）			0.00	0.00%
9				0.00	0.00%
10				0.00	0.00%
11				0.00	0.00%
12				0.00	0.00%
13	——	其他关联方	——	0.00	0.00%

本表适用于本报告年度所属期间内发生关联无形资产所有权交易的企业填报。

（一）表内关系

同 G102000《有形资产所有权交易表》。

（二）表间关系

1.第 7 行第 4 列＝表 G100000 第 3 行第 1 列。

2.第 14 行第 4 列＝表 G100000 第 3 行第 2 列。

3.第 15 行第 4 列＝表 G100000 第 3 行第 4 列。

4.第 22 行第 4 列＝表 G100000 第 4 行第 1 列。

5.第 29 行第 4 列＝表 G100000 第 4 行第 2 列。

6.第 30 行第 4 列＝表 G100000 第 4 行第 4 列。

（三）注意事项

1.填报规则与“G102000《有形资产所有权交易表》”“注意事项”第 1 项相同。

2.“关联交易内容”应根据企业实际情况选填“专利”、“非专利技术”、“商业秘密”、“商标”、“品牌”、“客户名单”、“销售渠道”、“市场调查成果”、“特许经营权”、“政府许可”、“土地使用权”、“商誉”、“著作权”、“其他无形资产”。可选填多项。

G104000《有形资产使用权交易表》


主附表间: G104000有形资产使用权交易表 上一步 导入(I) 暂存 保存(S) 打印 下载导入模板(xml) 下载导入模板(excel)

有形资产使用权交易表

行次	关联交易类型	关联方名称	关联交易内容	交易金额	比例
	1	2	3	4	5
1	境外关联有形资产使用权出让（前5位）			0.00	0.00%
2				0.00	0.00%
3				0.00	0.00%
4				0.00	0.00%
5				0.00	0.00%
6	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
7	境外关联有形资产使用权出让小计			0.00	0.00%
8	境内关联有形资产使用权出让（前5位）			0.00	0.00%
9				0.00	0.00%
10				0.00	0.00%
11				0.00	0.00%
12				0.00	0.00%
13	——	其他关联方	——	0.00	0.00%

本表适用于本报告年度所属期间内发生关联有形资产使用权交易的企业填报。

（一）表内关系

同 G102000《有形资产所有权交易表》。

（二）表间关系

1.第 7 行第 4 列＝表 G100000 第 5 行第 1 列。

2.第 14 行第 4 列＝表 G100000 第 5 行第 2 列。

3.第 15 行第 4 列＝表 G100000 第 5 行第 4 列。

4.第 22 行第 4 列＝表 G100000 第 6 行第 1 列。

5.第 29 行第 4 列＝表 G100000 第 6 行第 2 列。

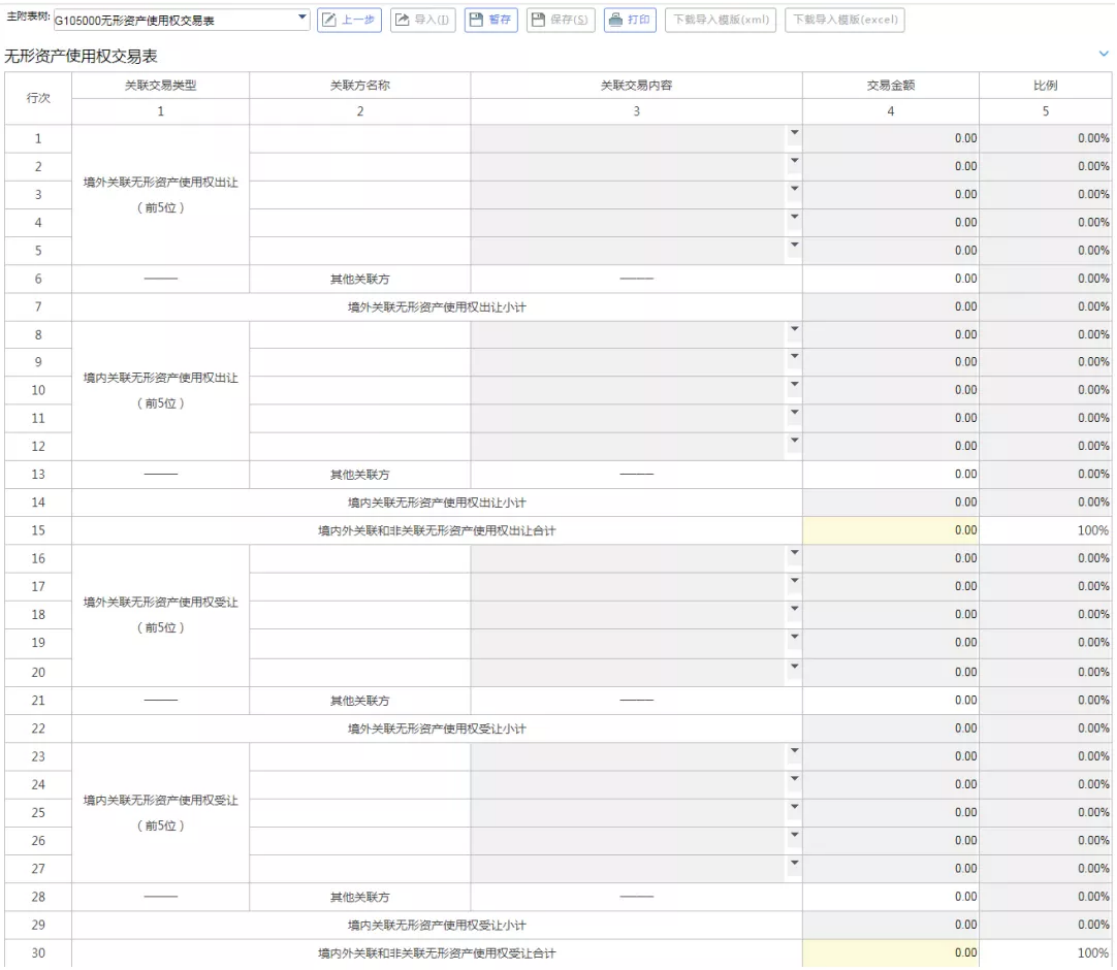
6.第 30 行第 4 列＝表 G100000 第 6 行第 4 列。

（三）注意事项

1.填报规则与“G102000《有形资产所有权交易表》”“注意事项”第 1 项相同。

2.“关联交易内容”应根据企业实际情况选填“原材料”、“半成品”、“产品（商品）”、“固定资产－房屋及建筑物”、“固定资产－机械机器设备（包括飞机、火车、轮船）”、“固定资产－器具工具家具”、“固定资产－运输工具（不包括飞机、火车、轮船）”、“固定资产－电子设备”、“林木类生物资产”、“畜类生物资产”、“周转材料－低值易耗品”、“周转材料－包装物”、“其他有形资产”。可选填多项。

G105000《无形资产使用权交易表》



主附表树: G105000无形资产使用权交易表 | 上一步 | 导入(I) | 暂存 | 保存(S) | 打印 | 下载导入模板(xml) | 下载导入模板(excel)

无形资产使用权交易表

行次	关联交易类型	关联方名称	关联交易内容	交易金额	比例
	1	2	3	4	5
1	境外关联无形资产使用权出让（前5位）			0.00	0.00%
2				0.00	0.00%
3				0.00	0.00%
4				0.00	0.00%
5				0.00	0.00%
6	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
7	境外关联无形资产使用权出让小计			0.00	0.00%
8	境内关联无形资产使用权出让（前5位）			0.00	0.00%
9				0.00	0.00%
10				0.00	0.00%
11				0.00	0.00%
12				0.00	0.00%
13	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
14	境内关联无形资产使用权出让小计			0.00	0.00%
15	境内外关联和非关联无形资产使用权出让合计			0.00	100%
16	境外关联无形资产使用权受让（前5位）			0.00	0.00%
17				0.00	0.00%
18				0.00	0.00%
19				0.00	0.00%
20				0.00	0.00%
21	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
22	境外关联无形资产使用权受让小计			0.00	0.00%
23	境内关联无形资产使用权受让（前5位）			0.00	0.00%
24				0.00	0.00%
25				0.00	0.00%
26				0.00	0.00%
27				0.00	0.00%
28	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
29	境内关联无形资产使用权受让小计			0.00	0.00%
30	境内外关联和非关联无形资产使用权受让合计			0.00	100%

本表适用于本报告年度所属期间内发生关联无形资产使用权交易的企业填报。

（一）表内关系

同 G102000《有形资产所有权交易表》。

（二）表间关系

1.第 7 行第 4 列＝表 G100000 第 7 行第 1 列。

2.第 14 行第 4 列＝表 G100000 第 7 行第 2 列。

3.第 15 行第 4 列＝表 G100000 第 7 行第 4 列。

4.第 22 行第 4 列＝表 G100000 第 8 行第 1 列。

5.第 29 行第 4 列＝表 G100000 第 8 行第 2 列。

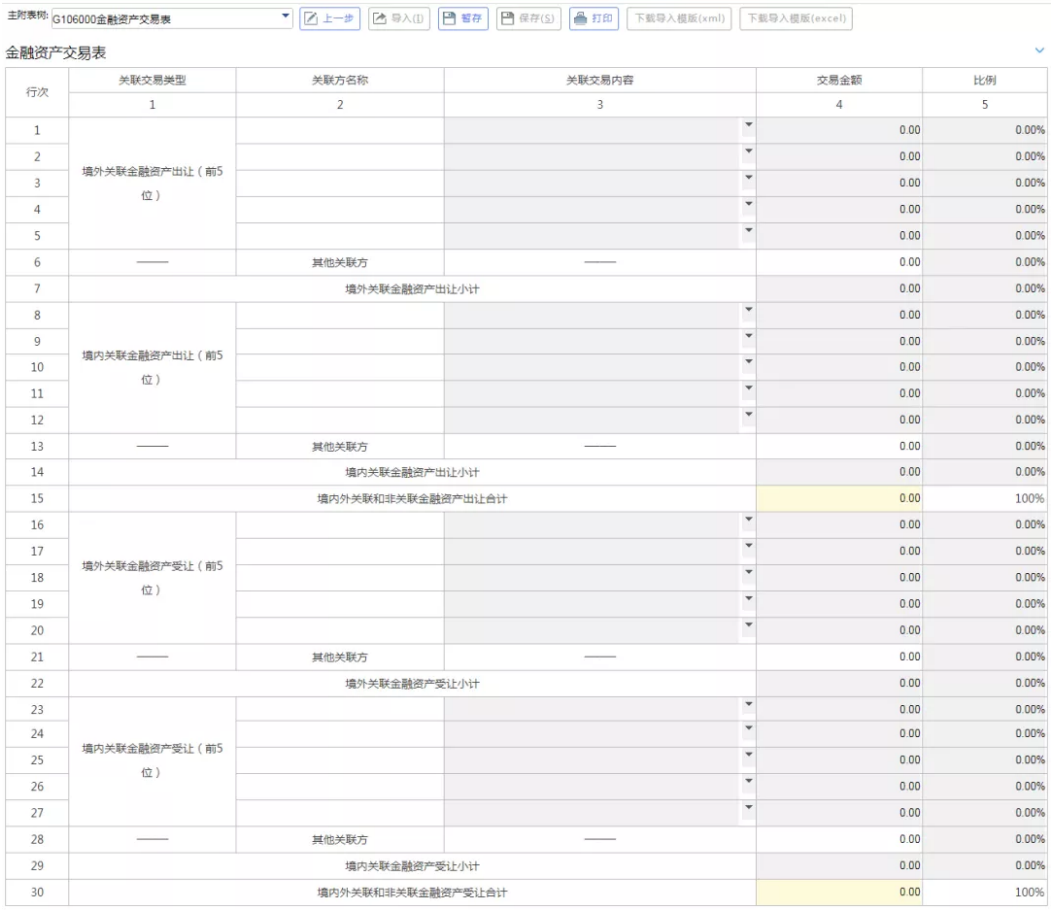
6.第 30 行第 4 列＝表 G100000 第 8 行第 4 列。

（三）注意事项

1.填报规则与“G102000《有形资产所有权交易表》”“注意事项”第 1 项相同。

2.“关联交易内容”与“G103000《无形资产所有权交易表》”“注意事项”第 2 项相同。

G106000《金融资产交易表》


主附表称: G106000金融资产交易表 上一步 导入(I) 暂存 保存(S) 打印 下载导入模版(xml) 下载导入模版(excel)

金融资产交易表

行次	关联交易类型	关联方名称	关联交易内容	交易金额	比例
	1	2	3	4	5
1	境外关联金融资产出让（前5位）			0.00	0.00%
2				0.00	0.00%
3				0.00	0.00%
4				0.00	0.00%
5				0.00	0.00%
6	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
7	境外关联金融资产出让小计			0.00	0.00%
8	境内关联金融资产出让（前5位）			0.00	0.00%
9				0.00	0.00%
10				0.00	0.00%
11				0.00	0.00%
12				0.00	0.00%
13	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
14	境内关联金融资产出让小计			0.00	0.00%
15	境内外关联和非关联金融资产出让合计			0.00	100%
16	境外关联金融资产受让（前5位）			0.00	0.00%
17				0.00	0.00%
18				0.00	0.00%
19				0.00	0.00%
20				0.00	0.00%
21	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
22	境外关联金融资产受让小计			0.00	0.00%
23	境内关联金融资产受让（前5位）			0.00	0.00%
24				0.00	0.00%
25				0.00	0.00%
26				0.00	0.00%
27				0.00	0.00%
28	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
29	境内关联金融资产受让小计			0.00	0.00%
30	境内外关联和非关联金融资产受让合计			0.00	100%

本表适用于本报告年度所属期间内发生关联金融资产交易的企业填报。

（一）表内关系

同 G102000《有形资产所有权交易表》。

（二）表间关系

1.第 7 行第 4 列＝表 G100000 第 9 行第 1 列。

2.第 14 行第 4 列＝表 G100000 第 9 行第 2 列。

3.第 15 行第 4 列＝表 G100000 第 9 行第 4 列。

4.第 22 行第 4 列＝表 G100000 第 10 行第 1 列。

5.第 29 行第 4 列＝表 G100000 第 10 行第 2 列。

6.第 30 行第 4 列＝表 G100000 第 10 行第 4 列。

（三）注意事项

1.填报规则与“G102000《有形资产所有权交易表》”“注意事项”第 1 项相同。

2.“关联交易内容”应根据企业实际情况选填“应收账款”、“应收票据”、“其他应收款项”、“股权投资-上市公司”、“股权投资-非上市公司”、“债权投资”、“衍生金融工具形成的资产”和“其他金融资产”。可选填多项。

G107000《融通资金表》



本表适用于本报告年度所属期间内发生关联融通资金的企业填报。

（一）表内关系

1.第 N 行第 6 列＝第 6 列第 1+2+3+…+第 N-1 行。

2.第 N 行第 7 列＝第 7 列第 1+2+3+…+第 N-1 行。

3.第 N+N 行第 6 列＝第 6 列第 N+1+N+2+N+3+…+第 N+N-1 行。

4.第 N+N 行第 7 列＝第 7 列第 N+1+N+2+N+3+…+第 N+N-1 行。

5.第 N 行第 8 列＝∑第 i 行第 4 列×第 i 行第 5 列÷365。

（二）表间关系

1.第 N 行第 6 列=表 G100000“100 关联交易信息”中第 11 行第 1 列。

2.第 N 行第 7 列=表 G100000“100 关联交易信息”中第 11 行第 2 列。

3.第 N+N 行第 6 列=表 G100000“100 关联交易信息”中第 12 行第 1 列。

4.第 N+N 行第 7 列=表 G100000“100 关联交易信息”中第 12 行第 2 列。

5.第 N 行第 8 列＝表 G100000“201 年度平均关联债权投资金额”栏。

（三）注意事项

1.企业应在“关联融入资金（全部）”“关联融出资金（全部）”中逐笔填报发生的关联借入或借出资金情况。年度内偿还或收回部分关联借入或借出资金的，该笔剩余关联借入或借出资金视同新一笔关联债务或债权，重新填报。

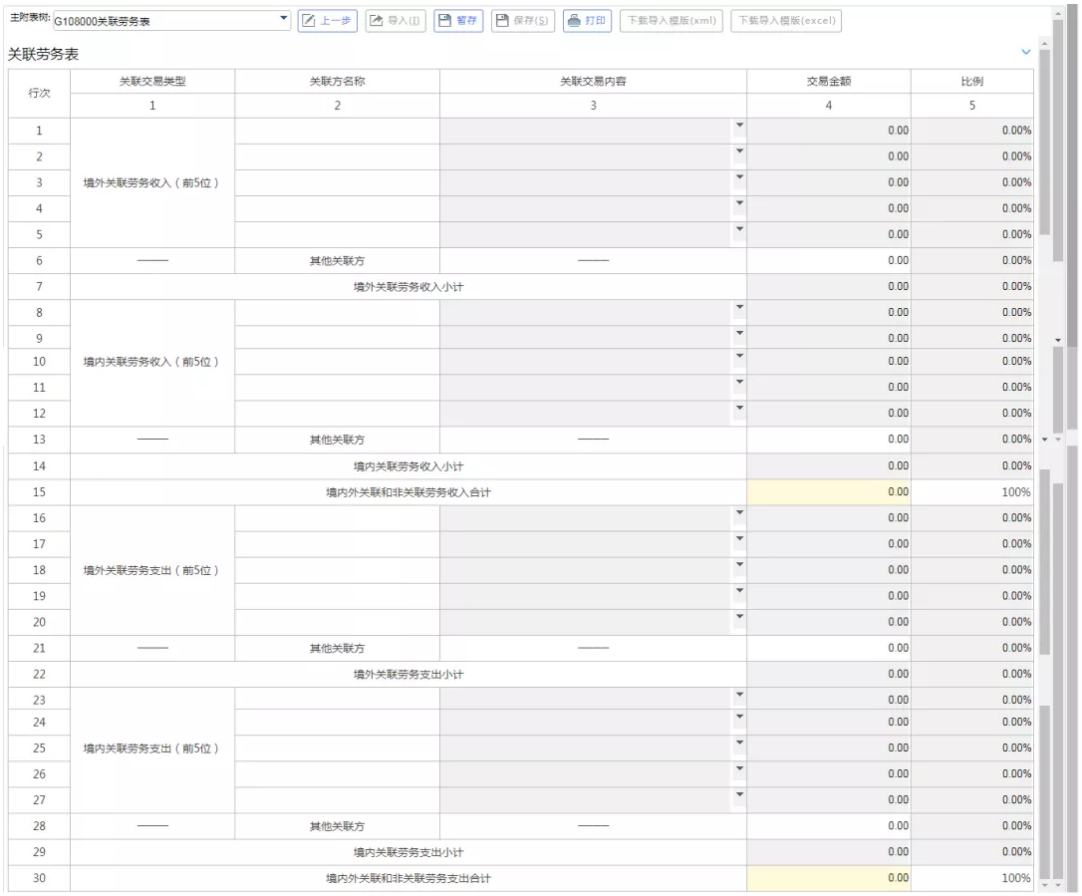
2.“关联交易内容”应根据企业实际情况选填“信用贷款”、“担保贷款”（包括保证贷款、抵押贷款、质押贷款）、“票据贴现”、“融资租赁”、“应计息预付款”、“应计息延期收付款”、“集团资金池”、“其他融通资金”。

3.“借贷金额”应填报关联借贷的本金金额。

4.“本年实际占用天数”应填报关联借贷资金在本报告年度所属期间内实际占用天数。

5.“境外关联交易金额（利息）”“境内关联交易金额（利息）”应填报包括由于直接或者间接取得关联债权投资而实际列支的利息、支付给关联方的关联债权性投资担保费或者抵押费、特别纳税调整重新定性的利息、融资租赁的融资成本、关联债权性投资有关的金融衍生工具或者协议的名义利息、取得的关联债权性投资产生的汇兑损益及其他具有利息性质的费用。

G108000《关联劳务表》



主附表称: G108000关联劳务表 | 上一步 | 导入(I) | 暂存 | 保存(S) | 打印 | 下载导入模版(xml) | 下载导入模版(excel)

关联劳务表

行次	关联交易类型	关联方名称	关联交易内容	交易金额	比例
	1	2	3	4	5
1	境外关联劳务收入（前5位）			0.00	0.00%
2				0.00	0.00%
3				0.00	0.00%
4				0.00	0.00%
5				0.00	0.00%
6	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
7	境外关联劳务收入小计			0.00	0.00%
8	境内关联劳务收入（前5位）			0.00	0.00%
9				0.00	0.00%
10				0.00	0.00%
11				0.00	0.00%
12				0.00	0.00%
13	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
14	境内关联劳务收入小计			0.00	0.00%
15	境内外关联和非关联劳务收入合计			0.00	100%
16	境外关联劳务支出（前5位）			0.00	0.00%
17				0.00	0.00%
18				0.00	0.00%
19				0.00	0.00%
20				0.00	0.00%
21	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
22	境外关联劳务支出小计			0.00	0.00%
23	境内关联劳务支出（前5位）			0.00	0.00%
24				0.00	0.00%
25				0.00	0.00%
26				0.00	0.00%
27				0.00	0.00%
28	——	其他关联方	——	0.00	0.00%
29	境内关联劳务支出小计			0.00	0.00%
30	境内外关联和非关联劳务支出合计			0.00	100%

本表适用于本报告年度所属期间内发生关联劳务交易的企业填报。

（一）表内关系

同 G102000《有形资产所有权交易表》。

（二）表间关系

1.第 7 行第 4 列＝表 G100000 第 13 行第 1 列。

2.第 14 行第 4 列＝表 G100000 第 13 行第 2 列。

3.第 15 行第 4 列＝表 G100000 第 13 行第 4 列。

4.第 22 行第 4 列＝表 G100000 第 14 行第 1 列。

5.第 29 行第 4 列＝表 G100000 第 14 行第 2 列。

6.第 30 行第 4 列＝表 G100000 第 14 行第 4 列。

（三）注意事项

1.填报规则与“G102000《有形资产所有权交易表》”“注意事项”第 1 项相同。

2.“关联交易内容”应根据企业实际情况选填“市场调查服务”、“营销策划服务”、“代理服务”、“设计服务”、“咨询服务”、“行政管理”、“技术服务”、“合约研发服务”、“维修服务”、“法律服务”、“财务管理服务”、“审计服务”、“招聘服务”、“培训服务”、“集中采购服务”、“建筑工程劳务”、“安装工程劳务”、“交通运输服务”、“物流辅助服务”、“体育文化服务”、“旅游服务”、“娱乐服务”、“网络通信服务”、“金融服务”、“保险服务”、“其他劳务”。可选填多项。

G109000《权益性投资表》


主附表明: G109000权益性投资表 | 上一步 | 导入(I) | 暂存 | 保存(S) | 打印 | 下载导入模版(xml) | 下载导入模版(excel)

100权益性投资情况

行次	月份	所有者权益金额	实收资本（股本）金额	资本公积金额	平均权益投资金额
		1	2	3	4
1	1	0.00	0.00	0.00	0.00
2	2	0.00	0.00	0.00	0.00
3	3	0.00	0.00	0.00	0.00
4	4	0.00	0.00	0.00	0.00
5	5	0.00	0.00	0.00	0.00
6	6	0.00	0.00	0.00	0.00
7	7	0.00	0.00	0.00	0.00
8	8	0.00	0.00	0.00	0.00
9	9	0.00	0.00	0.00	0.00
10	10	0.00	0.00	0.00	0.00
11	11	0.00	0.00	0.00	0.00
12	12	0.00	0.00	0.00	0.00
13	合计	——	——	——	0.00

200权益性投资股息、红利分配情况

股息、红利金额	其中分配给境外股东股息、红利金额		其中分配给境内股东股息、红利金额	
	境外关联方股东	境外非关联方股东	境内关联方股东	境内非关联方股东
1=2+3+4+5	2	3	4	5
0.00	0.00	0.00	0.00	0.00

300权益性投资股息、红利分配给前5位股东情况

行次	* 股东名称	* 股东类型	* 国家（地区）	* 股息、红利金额

共0条 增行 删行

本表适用于企业填报本报告年度所属期间内获得或者存续的权益性投资情况。

(一)表内关系

1.“100 权益性投资情况”第 4 列=第 1 列、第 2 列、第 2+3 列三者中金额最大项。

2.“100 权益性投资情况”中第 13 行第 4 列＝（第 4 列第 1+2+3+4+5+6+7+8+9+10+11+12 行）÷12。

3.“200 权益性投资股息、红利分配情况”中第 1 列＝第 2+3+4+5 列。

（二）表间关系

“100 权益性投资情况”中的第 13 行第 4 列=G100000“202 年度平均权益投资金额”栏。

（三）注意事项

1.“100 权益性投资情况”第 1 列“所有者权益金额”、第 2 列“实收资本（股本）金额”和第 3 列“资本公积金额”应按企业每月资产负债表加权平均金额填列，即（期初余额＋期末余额）÷2。

2.“100 权益性投资情况”第 4 列“平均权益投资金额”：权益投资为企业资产负债表所列示的所有者权益金额。如果所有者权益小于实收资本（股本）与资本公积之和，则权益投资为实收资本（股本）与资本公积之和；如果实收资本（股本）与资本公积之和小于实收资本（股本）金额，则权益投资为实收资本（股本）金额。

3.“200 权益性投资股息、红利分配情况”中第 1 列“股息、红利金额”填报容易出错，其应填报本报告年度内企业股东会或股东大会作出利润分配或者转股决定分配的股息、红利金额合计，而不是企业年度实际分配股息、红利金额合计。

4.误把前五名股东全部看作关联方，致使分配给“非关联方股东”的股息、红利数据填报错误。根据 42 号公告关联关系的判定，股权关联要求一方直接或者间接持有另一方的股份总和达到 25%以上；双方直接或者间接同为第三方所持有的股份达到 25%以上的才构成股权关联关系。因此《权益性投资表》中“非关联方股东”是指直接持股比例不足 25%，且不满足其他关联关系判定条件的股东。

5.股东名称填报容易出现与关联关系表中的关联方不一致的情况，比如中英文不一致，或中文简称不一致。

G110000《成本分摊协议表》



本表适用于本报告年度所属期间内已签订或者正在执行成本分摊协议的企业填报。

（一）表内关系

无。

（二）表间关系

1.“200 参与方信息”中的第 1 行第 8 列＝G100000“302 本年度实际分摊成本金额”栏，如签订多个成本分摊协议的为该栏的合计数。

2.“200 参与方信息”中的第 1 行第 11 列＝G100000“303 本年度加入支付金额”栏，如签订多个成本分摊协议的为该栏的合计数。

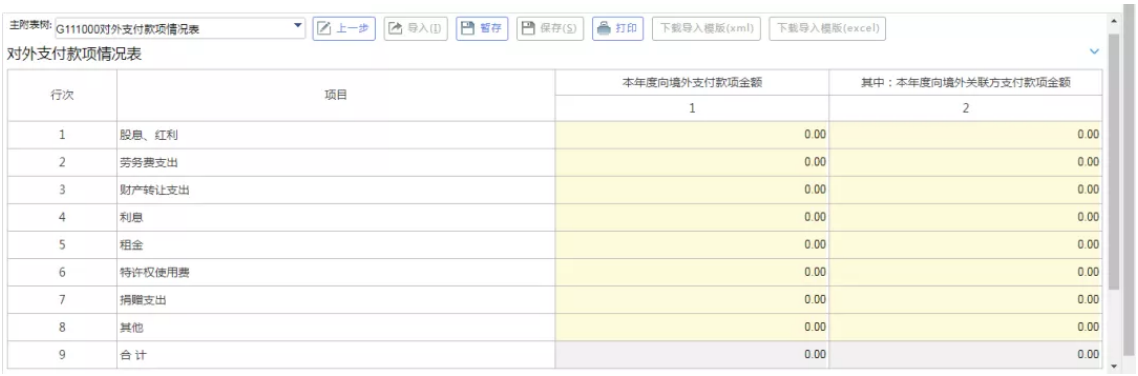
3.“200 参与方信息”中的第 1 行第 14 列＝G100000“304 本年度退出补偿金额”栏，如签订多个成本分摊协议的为该栏的合计数。

（三）注意事项

1.“200 参与方信息”中第 3 列“关联关系类型”，与报告企业构成关联关系的，应当与表 G101000 已填的关联关系类型保持一致。

2.“400 成本分摊协议变更或者终止情况”，填报本报告年度所属期间内是否存在成本分摊协议变更或者终止情况。选择“变更”或者“终止”的，应当附件说明变更或者终止的原因、对已形成协议成果的处理或者分配情况。

G111000《对外支付款项情况表》


主附表附: G111000对外支付款项情况表 | 上一步 | 导入(I) | 暂存 | 保存(S) | 打印 | 下载导入模版(xml) | 下载导入模版(excel)

对外支付款项情况表

行次	项目	本年度向境外支付款项金额	其中：本年度向境外关联方支付款项金额
		1	2
1	股息、红利	0.00	0.00
2	劳务费支出	0.00	0.00
3	财产转让支出	0.00	0.00
4	利息	0.00	0.00
5	租金	0.00	0.00
6	特许权使用费	0.00	0.00
7	捐赠支出	0.00	0.00
8	其他	0.00	0.00
9	合 计	0.00	0.00

本表适用于本报告年度所属期间内向境外机构或者个人支付各类款项的企业填报。

（一）表内关系

1.第 1 列≥第 2 列。

2.第 9 行＝第 1+2+3+4+5+6+7+8 行。

（二）表间关系

无。

（三）注意事项

1.“本年度向境外支付款项金额”及“其中：向境外关联方支付款项金额”两列填报容易出错，该两列都应该按照“收付实现制”填报企业实际向境外或境外关联方支付款项金额。

2.“劳务费支出”填报容易出错，由于该表的填报原则与《关联劳务表》不一致，因此，“劳务费支出”金额可能与关联劳务表的“境外关联劳务支出”金额不一致。

G112000《境外关联方信息表》



本表应当填报在表 G102000《有形资产所有权交易表》、G103000《无形资产使用权交易表》、G104000《有形资产使用权交易表》、G105000《无形资产使用权交易表》、G106000《金融资产交易表》、G108000《关联劳务表》中填写的境外关联方的相关信息。

进入表操作页面，录入境外关联方详细信息，如果有多个境外关联方，点击【增行】按钮。

（一）表内关系

无。

（二）表间关系

无。

（三）注意事项

1.境外关联方名称容易出现前后不一致的情况，整套申报表应统一关联方名称，如果有中文名称的，应填报中文名称，且各表格保持一致。

2.“实际税负”填报容易出错，其应填报境外关联方在所在国最近年度实际缴纳所得税性质的税种的税负。实际税负＝实际缴纳所得税性质的税种的税款金额（扣除各种税收返还）÷所得税性质的税种的应纳税所得额×100%。所得税性质的税种的应纳税所得额小于零的，按零填报。

3.“享受所得税性质的税种的税收优惠”填报容易出错，其应填报境外关联方在所在国享受所得税性质的税种的税收优惠，包括各种税额减免、税率优惠、减计收入、加计扣除、税收返还等，如填报“享受法定税率 XX%的减按 XX%征收”等。

G113010《年度关联交易财务状况分析表（报告企业个别报表信息）》



主附表例: G113010年度关联交易财务状况分析表（报告企业 | 上一步 | 导入(I) | 暂存 | 保存(S) | 打印 | 下载导入模版(xml) | 下载导入模版(excel)

年度关联交易财务状况分析表（报告企业个别报表信息）

行次	项目	2017-01-01		至	2017-12-31	
		境外关联交易	境外非关联交易	境内关联交易	境内非关联交易	合计
		1	2	3	4	5=1+2+3+4
1	一、营业收入	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
2	其中：主营业务收入	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
3	减：营业成本	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
4	其中：主营业务成本	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
5	营业税金及附加	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
6	其中：主营业务税金及附加	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
7	销售费用	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
8	管理费用	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
9	财务费用	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
10	资产减值损失	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
11	加：公允价值变动收益（损失以“-”号填列）	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
12	投资收益（损失以“-”号填列）	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
13	其中：对联营企业和合营企业的投资收益	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
14	二、营业利润（亏损以“-”号填列）=1-3-5-7-8-9-10+11+12	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
15	加：营业外收入	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
16	减：营业外支出	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
17	其中：非流动资产处置损失	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
18	三、利润总额（亏损总额以“-”号填列）=14+15-16	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
19	减：所得税费用	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
20	四、净利润（净亏损以“-”号填列）=18-19	0.00	0.00	0.00	0.00	0.00
*	划分标准说明					

本表适用于本报告年度所属期间内发生关联业务往来且编制个别财务报表的企业填报。

（一）表内关系

1.第 5 列＝第 1+2+3+4 列。

2.第 14 行＝第 1-3-5-7-8-9-10+11+12 行。

3.第 18 行＝第 14+15-16 行。

4.第 20 行＝第 18-19 行。

（二）表间关系

无。

（三）注意事项

1.企业应当依据财务会计核算明细准确划分境外关联交易、境外非关联交易、境内关联交易、境内非关联交易。无法准确划分的，应当确定其他划分方法，并说明具体的划分标准。

2.来料加工企业填报《有形资产所有权交易表》时包含了料值，但企业编制财务报表时仅计算工缴费，因此企业填报的《年度关联交易财务状况分析表》数据中“主营业务收入”一般会少于《有形资产所有权交易表》“境外关联有形资产所有权出让”交易额。

G113020《年度关联交易财务状况分析表（报告企业合并报表信息）》

本表适用于本报告年度所属期间内有编制合并财务报表的企业填报。

其他同 G113010《年度关联交易财务状况分析表（报告企业个别报表信息）》

G114010《国别报告-所得、税收和业务活动国别分布表》

G114011《国别报告－所得、税收和业务活动国别分布表（英文表）》



本表适用于本报告年度所属期间内需填报国别报告的居民企业，填报跨国企业集团最终控股企业全球所得、税收和业务活动国别分布情况。

1.存在下列情形之一的居民企业，应当在报送年度关联业务往来报告表时，填报国别报告：

（1）该居民企业为跨国企业集团的最终控股企业，且其上一会计年度合并财务报表中的各类收入金额合计超过 55 亿元。

最终控股企业是指能够合并其所属跨国企业集团所有成员实体财务报表的，且不能被其他企业纳入合并财务报表的企业。

（2）该居民企业被跨国企业集团指定为国别报告的报送企业。

2.最终控股企业为中国居民企业的跨国企业集团，其信息涉及国家安全的，可以按照国家有关规定，豁免填报部分或者全部国别报告。

（一）表内关系

第 4 列＝第 2+3 列。

（二）表间关系

无。

（三）注意事项

1.G114010 至 G114031 表 6 张表格为“国别报告”套表（必须填报整套表），为非必填表。当 G000000 表“119 企业集团最终控股企业”项选“是”，且上一年 G113020 表“第 1 行第 5 列”+“第 15 行第 5 列”之和＞55 亿人民币时，或者 G000000 表“122 被指定为国别报告的报送企业”项选“是”时，本套表必填。不符合以上条件的企业提示不需填写该表。

2.“跨国企业集团名称”项应与填报的“跨国企业集团名称”与 G000000 表“120 企业集团最终控股企业名称”项填报的内容一致。

3.如企业集团的成员实体的税收管辖地为香港、澳门和台湾，则“国家（地区）”项应填报“中国香港”“中国澳门”“中国台湾”。

4.“已缴纳企业所得税（收付实现制）”应填报跨国企业集团在第 1 列填报的国家（地区）所有成员实体实际缴纳的企业所得税总额。已缴税款包括成员实体从其他企业（关联企业及非关联企业）收取的款项在其他企业所属国家（地区）已代扣代缴的预提所得税。

5.本表应当涵盖最终控股企业的完整会计年度。成员实体与最终控股企业会计年度截止日期不一致的，成员实体信息披露期间可以采用以下方式之一：（1）使用成员实体的会计年度，即成员实体会计年度截止日期在最终控股企业会计年度截止日期前 12 个月内的会计年度；（2）使用最终控股企业会计年度。上述方法一经确定，无特殊情况不得修改。

6.各年度应当使用相同的数据来源。表中所报告的收入、利润及税负情况并不要求与跨国企业集团合并财务报表完全一致。如果采用各独立实体的法定财务报表数据进行披露，所有金额均应按照年度平均汇率转换成最终控股企业使用的货币单位，并在表 G114030、G114031《附加说明表》以及其英文表中说明。对于国家（地区）之间的会计准则不同而产生的差异，无需进行调整。

7.英文表“Name of the MNE group”项必须为英文。当 G114010 表“跨国企业集团名称”项填报的是英文时，英文表“Name of theMNE group”项应与“跨国企业集团名称”一致。如果部分实体既无中文名称，也无英文名称，企业应当自行进行翻译，并在 G114030、G114031《附加说明表》以及其英文表中进行说明。

8.本表所有数据项填报的数据全部对应取自 G114010 表各数据项内容，必须为英文格式（含符号、阿拉伯数字）填报。

G114020《国别报告-跨国企业集团成员实体名单》

G114021《国别报告－跨国企业集团成员实体名单（英文表）》



（一）表内关系

无。

（二）表间关系

如果“主要业务活动”栏中勾选“其他”，应当在表 G114030 中说明该成员实体具体业务活动。

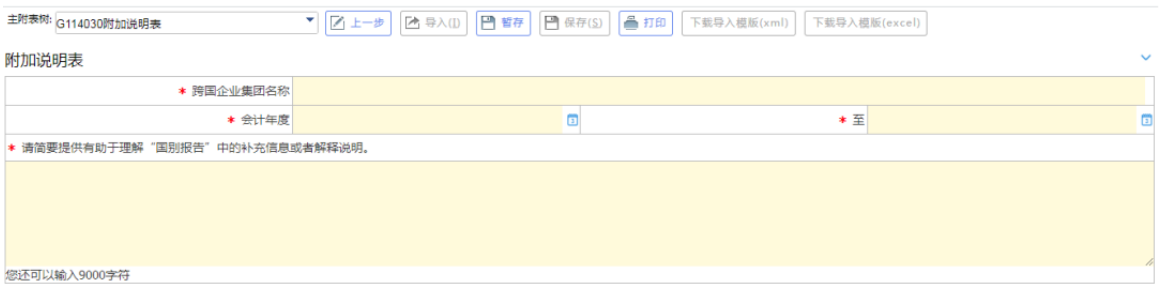
（三）注意事项

1.“跨国企业集团名称”、“会计年度”和“国家（地区）”应与 G114010 表“跨国企业集团名称”、“会计年度”和“国家（地区）”三项填报数据一致。

2.英文表所有填报数据全部对应取自中文表各数据项内容，并应为英文格式（含符号、阿拉伯数字）填报。如果部分实体既无中文名称，也无英文名称，企业应当自行进行翻译，并在表 G114030、G114031《附加说明表》以及其英文表中说明。

G114030《国别报告-附加说明表》

G114031《国别报告－附加说明表（英文表）》



（一）表内关系

无。

（二）表间关系

如果表 G114020“主要业务活动”栏中勾选“其他”，应当在本表中说明该成员实体具体业务活动。

（三）注意事项

1.本表录入项最大值为 1500 个字符。

2.“跨国企业集团名称”和“会计年度”两项，应与 G114010 表“跨国企业集团名称”和“会计年度”两项填报数据一致。

3.英文表所有填报数据全部对应取自中文表各数据项内容，并为英文格式（含符号、阿拉伯数字）填报。如果部分实体既无中文名称，也无英文名称，企业应当自行进行翻译，并在本表中进行说明。

附录十一

快看！盖茨离婚法律诉讼文件曝光，原来如此

来源：税眼看世界　作者：Elton Wang　日期：2021 年 5 月 9 日

TMZ 日前全文曝光比尔盖茨夫妇两人的法庭离婚申请文件。法庭离婚文件共 12 页，从署名和签名来看，盖茨和美琳达各自都组建了美国顶级的律师团队，双方的离婚律师每一位都是大有来头，有的经手过世界首富贝索斯的离婚案，有的曾为特朗普的前妻们效力。

FILED
2021 MAY 03 01:54 PM
KING COUNTY
SUPERIOR COURT CLERK
E-FILED
CASE #: 21-3-02273-1 SEA

SUPERIOR COURT OF WASHINGTON
COUNTY OF KING

In re the marriage of: Petitioner: MELINDA FRENCH GATES, and Respondent: WILLIAM H. GATES III.	No. _____ PETITION FOR DIVORCE (Dissolution) (PTDSS)

Petition for Divorce (Dissolution)

1. Information about the parties

Petitioner lives in: King County, Washington

Respondent lives in: King County, Washington

2. Information about the marriage

We were married on January 1, 1994 at Lanai, Hawaii.

The parties are separated.

3. Request for divorce

This marriage is irretrievably broken. We ask the court to dissolve our marriage and find that our marital community ended on the date stated in our separation contract.

4. Jurisdiction over the spouses

The court has jurisdiction over the marriage because at least one of the spouses lives in Washington state.

The court has personal jurisdiction over the Respondent because the Respondent lives in Washington state.

Scanned with CamScanner
税眼看世界

5. **Is one of the spouses pregnant?**

No.

6. **Children of the marriage**

My spouse and I have no children together who are under 18 years old.

7. **Jurisdiction over the children** (RCW 26.27.201 – .221, .231, .261, .271)

Does not apply.

8. **Parenting Plan**

My spouse and I have no children together who are under 18 years old.

9. **Child Support**

The parties have no minor children and any post-secondary expenses have been addressed in their separation contract.

10. **Children from other relationships**

Neither spouse has children from other relationships.

11. **Written Agreements**

Have you and your spouse signed a prenuptial agreement, separation contract, or community property agreement?

Yes.

Type of written agreement: Separation contract pursuant to RCW 26.09.070.

Should the court enforce this contract? Yes.

12. **Real Property** (land or home)

I ask the Court to divide real property as set forth in our separation contract.

13. **Personal Property** (possessions, assets, or business interests of any kind)

I ask the Court to divide personal property as set forth in our separation contract.

14. **Debts** (mortgages, loans, credit cards, other money owed)

I ask the Court to divide any debts and liabilities as set forth in our separation contract.

15. **Spousal Support** (maintenance/alimony)

Spousal support is not needed.

16. **Fees and Costs**

No request.

17. **Protection Order**

Do you want the court to issue an Order for Protection as part of the final orders in this case?

No. I do not want an Order for Protection.

Scanned with CamScanner
税眼看世界

18. **Restraining Order**

Do you want the court to issue a Restraining Order as part of the final orders in this case?

No.

19. **Name Change**

No request.

20. **Other requests, if any**

None.

Petitioner fills out below:

I declare under penalty of perjury under the laws of the state of Washington that the facts I have provided on this form are true.

Signed at Bellevue, Washington on May 3, 2021.

Melinda French Gates

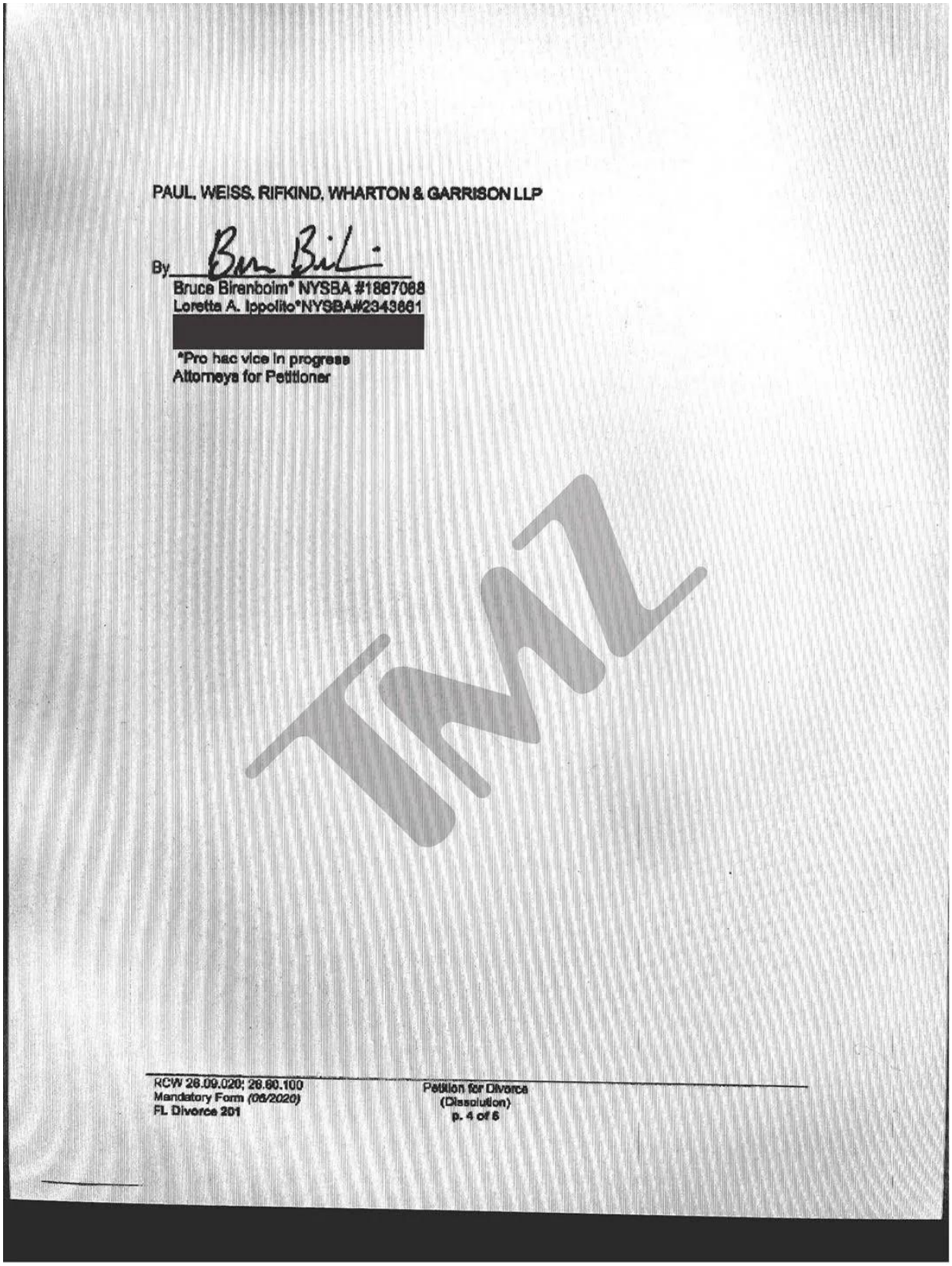
LAW OFFICES OF SHERRI M ANDERSON, INC., P.S.

By _____
Sherri M. Anderson, WSBA #20881
[redacted]
Attorney for Petitioner

COHEN CLAIR LANS GREIFER THORPE & ROTTENSTREICH LLP

By _____
Robert Stephan Cohen* NYSBA #1470095
Shannon Rogers Simpson* NYSBA #4132114
[redacted]
*Pro hac vice in progress
Attorneys for Petitioner

Scanned with CamScanner
税眼看世界



PAUL, WEISS, RIFKIND, WHARTON & GARRISON LLP

By _____

Bruce Birenboim* NYSBA #1887088
Loretta A. Ippolito*NYSBA#2343661
[redacted]
*Pro hac vice in progress
Attorneys for Petitioner

JNZ

Scanned with CamScanner
税眼看世界

JOINDER

I, WILLIAM H. GATES III agree to join this Petition. I understand that if I fill out and sign below, the court may approve the requests listed in this Petition unless I file and serve a Response before the court signs final orders.

I ask the Petitioner to notify me about any hearings in this case through my counsel identified below.

Signed at Palm Desert on May 3, 2021.

William H. Gates III

WILLIAM H. GATES III

LAW OFFICE OF TED D. BILLBE, PLLC

By: _____
Ted D. Billbe, WSBA #23021
[redacted]

STOEL RIVES LLP

By: _____
Wendy S. Goffe, WSBA #21815
[redacted]

MUNGER TOLLES & OLSON, LLP

By: _____
Ronald L. Olson* SBC #44597
Robert E. Denham* SBC #50383
Eric P. Tuttle, WSBA #46820
[redacted]

*Pro Hac Vice forthcoming
Attorneys for Respondent

Scanned with CamScanner
税眼看世界

FILED
2021 MAY 03 01:54 PM
KING COUNTY
SUPERIOR COURT CLERK
E-FILED
CASE #: 21-3-02273-1 SEA

IN THE SUPERIOR COURT OF THE STATE OF WASHINGTON
FOR THE COUNTY OF KING

Melinda French Gates vs William H. Gates	No. 21-3-02273-1 SEA **CASE INFORMATION COVER SHEET AND AREA DESIGNATION** (CICS)

CAUSE OF ACTION

DIN - Dissolution no Children

AREA OF DESIGNATION

SEA	Defined as all King County north of Interstate 90 and including all of Interstate 90 right of way, all of the cities of Seattle, Mercer Island, Issaquah, and North Bend, and all of Vashon and Maury Islands.

Scanned with CamScanner
税眼看世界

FILED
2021 MAY 03 01:54 PM
KING COUNTY
SUPERIOR COURT CLERK
E-FILED
CASE #: 21-3-02273-1 SEA

Superior Court of Washington for King County

Melinda French Gates	Petitioner(s)	NO. 21-3-02273-1 SEA Order Setting Deadlines (Case Schedule) Domestic Without Children
vs		
III William H. Gates	Respondent(s)	ASSIGNED JUDGE: Wiggs-Martin, DEPT. 17 TRIAL DATE: 04/04/2022 FILE DATE: 05/03/2021

As required by King County Superior Court Local Civil Rule 4, you must follow the deadlines below until:

- Agreed final orders or final orders entered by default are approved by the court, or
- The case is dismissed, or
- A Notice of Settlement is filed.

The court can fine you or dismiss your case if you fail to follow the deadlines listed below. (LCR 4(g))

THE PETITIONER MUST SERVE THE OTHER PARTY
If you are the person who filed this case, you are responsible for arranging for all parties to be served: • Summons • Petition • A copy of this Case Schedule and Family Law Handbook

DATES YOU MAY NEED TO APPEAR IN COURT	DATE
Trial Date	04/04/2022

BOTH PARTIES MUST COMPLETE REQUIRED CLASSES	DATE
If you do not have an attorney, you must complete the Family Law Orientation (FLO) by: (Register at https://kcscfamlaworientation.eventbrite.com)	06/07/2021

Scanned with CamScanner
税眼看世界

DEADLINES TO KEEP YOUR CASE ON TRACK – DO NOT APPEAR IN COURT	DATE
On this date, your case will be reviewed to determine if it is in compliance. You will be mailed a letter from the court. **If service of the summons and petition has not been completed, you may receive an Order Setting a Hearing or your case may be dismissed.**	09/03/2021
DEADLINE for Hearing Motions to Change Case Assignment Area *KCLCR 82(e)*	09/07/2021
If you want to change the trial date, you need to file a motion by: *LCR 40(e)(2) and LFLR 4(f)*	01/18/2022
You must try to reach a settlement outside of court with the help of a professional, such as a mediator or arbitrator. This is called **Alternative Dispute Resolution (ADR). Unless** waived by the assigned judge, ADR must be completed by: *LCR 16(b)*	03/07/2022

DEADLINES FOR PREPARING FOR AN INFORMAL TRIAL – DO NOT APPEAR IN COURT	DATE
Trial materials are due to all other parties and the assigned judge by: Your assigned judge will tell you how they would like to receive working copies. *LFLR 23*	03/28/2022

DEADLINES FOR PREPARING FOR A TRADITIONAL TRIAL – DO NOT APPEAR IN COURT	DATE
You must exchange lists of all people they may call as witnesses at trial. This list is called the **"Disclosure of Possible Primary Witnesses."** Give it to the other party and file it with the Clerk's office by: *LCR 26(b)*	01/03/2022
If there are more people you want to call as witnesses, you need to complete a form called **"Disclosure of Possible Additional Witnesses."** Give it to the other party and file it with the Clerk's office by: *LCR 26(b)*	01/31/2022
If you want information or documents from the other party or third-parties, you must complete **"discovery"** by: *LCR 37(g)*	02/28/2022
You must prepare a final list of trial witnesses and a list of all exhibits (documents or other items) that they want the trial judge to review. **Witness & Exhibit Lists with copies of exhibits attached must be served by:** *LCR 4(j)*	03/14/2022
All parties must complete a form called **"Joint Confirmation of Trial Readiness"** and provide a copy to the assigned judge by: **In the Joint Confirmation of Trial Readiness form, you must designate whether you want a traditional or informal trial. The Family Law Trial Selection Form and information about informal trials can be found at** https://www.kingcounty.gov/courts/superior-court/family/fl-trials.aspx. *LFLR 23*	03/14/2022

Scanned with CamScanner
税眼看世界

Trial materials are due to all other parties and the assigned judge by: Unless waived by the judge, all parties must complete a form called "Joint Statement of Evidence" by:	03/28/2022

IT IS ORDERED that all parties shall follow this case schedule and the court may impose penalties, including dismissal of the case, if the parties do not comply, as authorized by LCR 4.

DATED: 05/03/2021

PRESIDING JUDGE

IMPORTANT:

- **This Order does not tell you everything you must do to resolve this case to your satisfaction.**
- **Court Rules: Court procedures are set by Washington State court rules and King County local rules. It is your responsibility to follow all court rules, which can be found at:**

  http://www.kingcounty.gov/courts/clerk/rules.aspx and http://www.courts.wa.gov/court_rules.

  These rules can be changed by emergency court orders issued by Washington State Supreme Court as well as King County Superior Court. You can find emergency orders at:

  https://kingcounty.gov/courts/superior-court.aspx

- **Address Changes: You must keep your address up to date with the court so you can receive additional notices and orders of the court. Please also provide an email address.**

INTERPRETERS

Interpreters are provided for court events at no cost. You must request one 3-5 business days before the hearing at http://www.kingcounty.gov/courts/SuperiorCourt/InterpSrv.aspx. For more information, please call (206) 477-1415.

AFTER AN AGREEMENT IS REACHED

If you are in agreement on all issues in your case, you may be able to avoid going to trial. If you do not have an attorney, you can receive help from the Family Law Information Center. You must notify the bailiff to your assigned judge once the case has been resolved.

RESOURCES

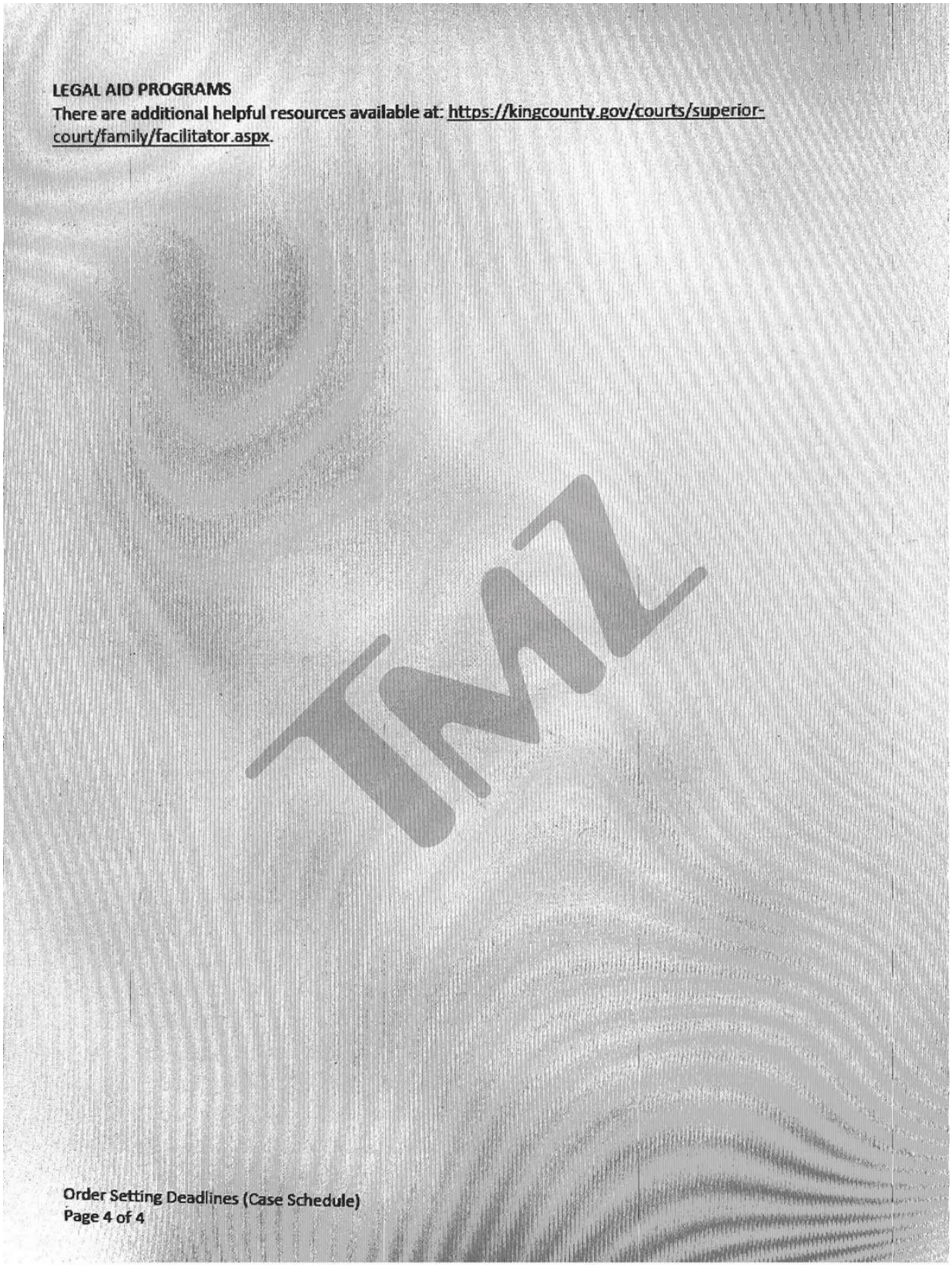
Family Law Information Center

If you do not have an attorney, you can get help at the Family Law Information Center. How to access help is detailed at: http://www.kingcounty.gov/courts/FamilyCourt/facilitator.aspx. Please do not come to court without consulting our website for current resources.

VOLUNTEER SETTLEMENT CONFERENCE

A mediator will try to help you reach an agreement; no fees are charged for mediation through this program. More information is available at: https://www.kingcounty.gov/courts/superior-court/get-help/settlement-conferences/volunteer-settle.aspx.

Scanned with CamScanner
税眼看世界



LEGAL AID PROGRAMS

There are additional helpful resources available at: https://kingcounty.gov/courts/superior-court/family/facilitator.aspx.

Scanned with CamScanner

FILED
2021 MAY 03 01:54 PM
KING COUNTY
SUPERIOR COURT CLERK
E-FILED
CASE #: 21-3-02273-1 SEA

Superior Court of Washington
County of King

In re: Melinda French Gates **Petitioner,** **and** William H. Gates, III **Respondent.**	**No.** 21-3-02273-1 SEA **Automatic Temporary Order Setting Financial Restraints (TMO)**

I. NOTICE TO THE PARTIES

An action has been started in this court that affects your rights. All parties are now required to obey the following order unless and until the court changes it in your case. Any party may ask the court to change or clarify this order by filing a motion. The Court has the power to punish violations of this order; the court may find the violator in contempt and require the violator to pay the other party for any attorneys' fees incurred for bringing the violation before the court.

II. ORDER

2.1 Financial Restraints - (These restraints shall apply to family law petitions seeking dissolution of marriage or domestic partnership, legal separation, or declaration of invalidity filed under RCW 26.09.)

a. Both parties are restrained from transferring, removing, encumbering, concealing, damaging, or in any way disposing of any property, except in the usual course of business, or for the necessities of life, or as agreed to in writing by the parties, or as ordered by the court. Payment of reasonable attorney's fees and/or advance fee deposit in this case is not a violation of this provision.

b. Both parties are restrained from assigning, transferring, borrowing, lapsing, surrendering, or changing entitlement of any insurance policies of either or both parties, or of any dependent children, whether medical, health, life, automobile, or

Scanned with CamScanner
税眼看世界

other insurance, except as agreed in writing by the parties or as ordered by the court.

c. Unless the court orders otherwise, all parties are responsible for their own future debts whether incurred by credit card, loan, security interest, or mortgage, except as agreed in writing by the parties.

d. Both parties shall have access to all tax, financial, legal, and household records. Reasonable access to records shall not be denied without order of the court.

2.2 Service, Effective Date of Order, and Motion to Quash

a. The Petitioner shall serve a copy of this order on the Respondent and file proof of service with the court.

b. The Petitioner is subject to this order from the time of filing the Petition. The Respondent is subject to this order from the time the order is served.

c. This order shall remain in effect until the conclusion of this matter, unless it is modified or quashed by a further court order.

d. Any party subject to this order may bring a motion to quash this restraining order under LFLR 8(f) and CR 65(b) or bring a motion to modify this order on the family law motions calendar.

2.3 Agreed modifications of this order may be presented to the Ex Parte and Probate Department.

Dated: 5/3/2021

Chief UFC Judge

08-18-2018

Scanned with CamScanner

税眼看世界

从离婚律师团双方的大牌来看，一场国际级世纪离婚大战将在今后几年举世瞩目。从法庭文件安排的日程来看，这是一场绝不像两人推特上轻松表达的语言这么简单和简洁。

这场离婚，将不再是他们两个人的事情了，而是全世界吃瓜群众的高度关注点。他们所聘请的律师团阵容太过强大，明显是考虑到了很多婚姻之外的因素。

美琳达的律师来自美国非常知名的三家事务所的核心合伙人。一位来自华盛顿州执业律师，两位来自纽约州执业律师。

第一家是 Law Offices of Sherri M. Anderson Inc. PS 的 Sherri Anderson 律师。29 年从业经验，美国华盛顿州顶尖 100 律师之一，也是顶尖前 50 的女律师。Sherri Anderson 律师事务所擅长婚姻家事所涉及到的资产分割和资产评估等，该事务所具有会计师，财务顾问专家，评估专家，遗产税规划专家，信托专家，商业律师，心理医生等非常全面的专业人士组合。



LAW OFFICES
OF SHERRI M. ANDERSON, INC. P.S.
Home About Team Articles Contact

The firm's practice focuses on complex divorce representation in King County with an emphasis on cases involving:

• Substantial estates, stock options and awards, business and professional practice valuation, international or multi-state assets, real property valuation, separate property tracing, and spousal and child support.

•Family trusts, partnerships or closely-held family businesses.

• Concerns about privacy and potential management of media interest.

• Analysis of the enforceability of Prenuptial Agreements and litigation of such agreements.

• Spousal and child support issues arising in high-income families.

• Consultation regarding potential filing of a divorce or legal separation.

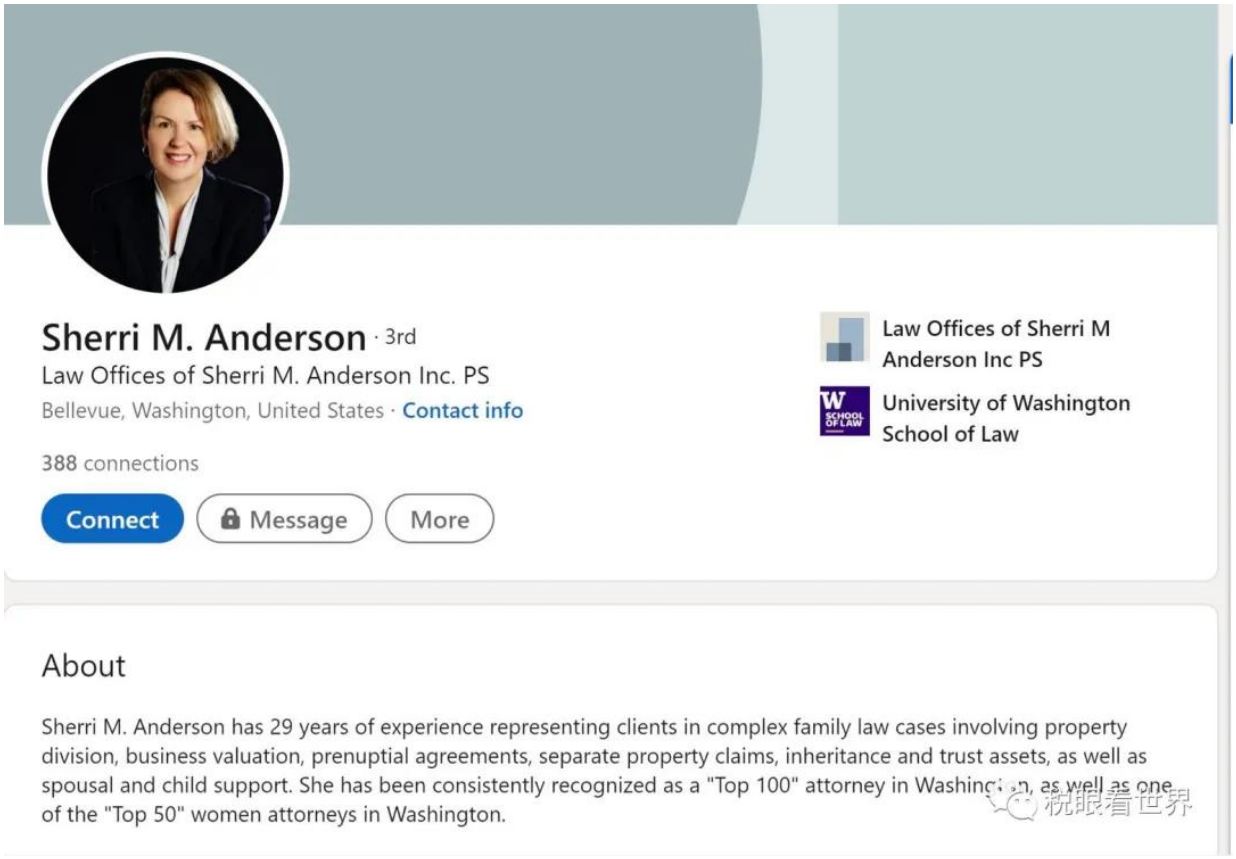
• Representation of family law clients in mediation and arbitration.

• Court hearings on financial and parenting issues.

• Trial of divorce cases that cannot be resolved through the settlement/mediation process.

Solutions in these complex cases are often achieved through the analysis of financial information and consultation with other professionals. These professionals may include C.P.A.'s, forensic accountants, financial advisors, valuation experts, appraisers, vocational experts, estate planning and business attorneys, parenting evaluators, psychologists and other mental health professionals.

税眼看世界



美琳达的第二位律师是来自 Cohen Clair Lans Greifer Thorpe & Rottenstreich 律师事务所的资深律师 Robert Stephan Cohen 。该大咖律师在纽约，有 4 个孩子，经验丰富至极，曾经参加完成过 7 次马拉松比赛呢。牛人啊。他擅长金融领域，房地产，公共服务领域和娱乐业法律事务。他也是代理过美国前总统特朗普两任前任妻子的离婚案子的律师，极其擅长为名人处理离婚案子的同时顾及社会影响减到最低。



税眼看世界

Experience. Focus. Excellence.

Cohen Clair Lans Greifer Thorpe & Rottenstreich LLP is one of the most prominent matrimonial law firms in the United States. Our partners and associates write, lecture and teach throughout the country as well as internationally on important issues relating to matrimonial and family law. We represent individuals and their spouses across a broad spectrum of industries and professions, including finance, real estate, media, sports, entertainment, law, politics, and medicine, and have handled many of the largest matrimonial matters in New York and elsewhere. As a result, we have expertise in negotiating and litigating cases which present sophisticated and specialized valuation issues. We also bring extensive experience toward child custody, with a keen focus on difficult issues such as relocation and parental access. In addition, we regularly draft and negotiate prenuptial, postnuptial and paternity agreements.

Due to our expertise and experience, our lawyers are often called upon to serve as counsel or advisors in jurisdictions across the United States, as well as Europe and Asia.

Our strength lies in our creative skills, honed through decades of focus on family law. Our understanding of the complicated issues we face together with our clients, along with the reputation which precedes us, frequently leads to deftly and efficiently negotiated resolutions. Obtaining a favorable result while avoiding the costs of litigation is our initial approach and ultimate goal.

In the event litigation becomes necessary, our clients benefit from our vast experience and ability. We have faced and prevailed in courtrooms countless times, often on novel issues establishing groundbreaking legal precedent.

We are proud that the clients who we have represented are our greatest source of referrals.

税眼看世界



Phone: 212.326.1701
rscohen@cohenclairlans.com
Download vCard

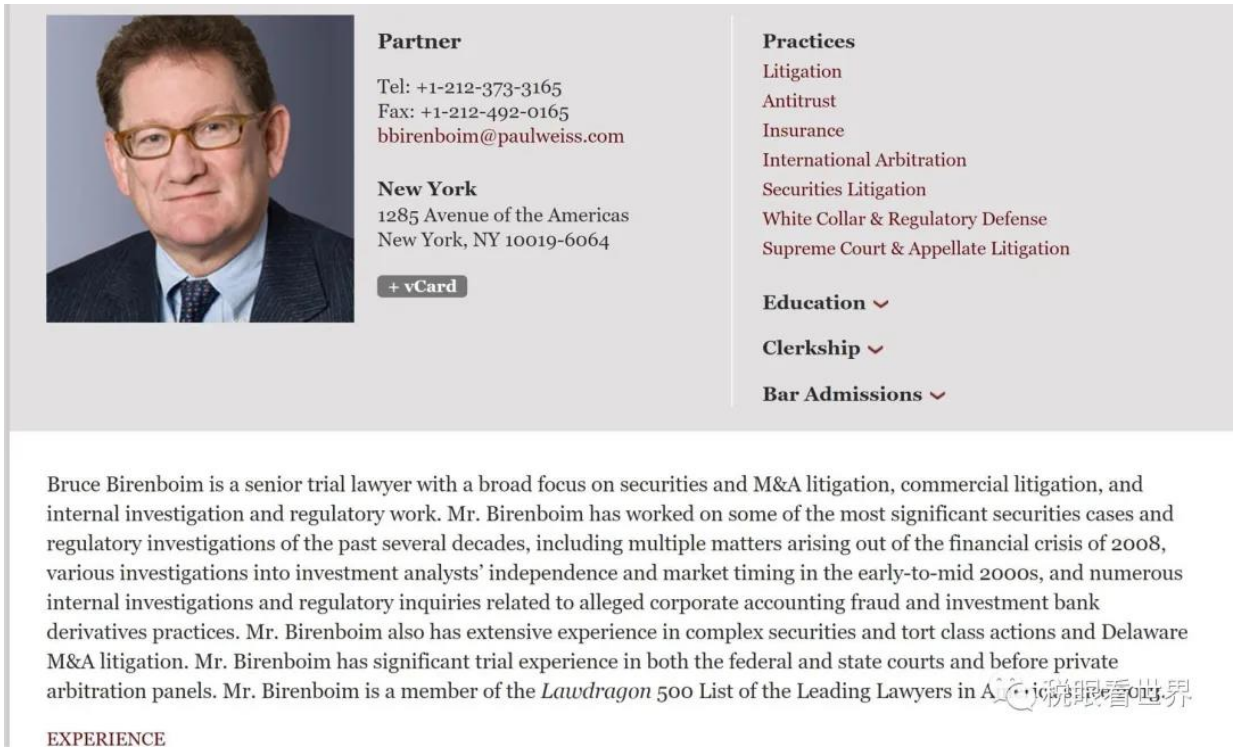
Mr. Cohen is one of the leading matrimonial lawyers in the United States. He has been counsel in some of the most important equitable distribution and custody matters in New York. Mr. Cohen regularly represents many of the most accomplished individuals and their spouses in the fields of finance, real estate, business, public service and entertainment. Due to Mr. Cohen's extensive record of accomplishment and reported decisions, he is also frequently called upon to represent individuals in significant matrimonial matters outside New York including in Connecticut, Florida, Georgia, Illinois, New Jersey, as well as internationally, in Europe and Asia. He has lectured in the United States, Europe and Hong Kong.

While Mr. Cohen regularly appears in court and has a well-earned reputation as a skilled trial lawyer, the preponderance of his matters are set[illegible]tion or mediation. In addition to the innumerable

税眼看世界

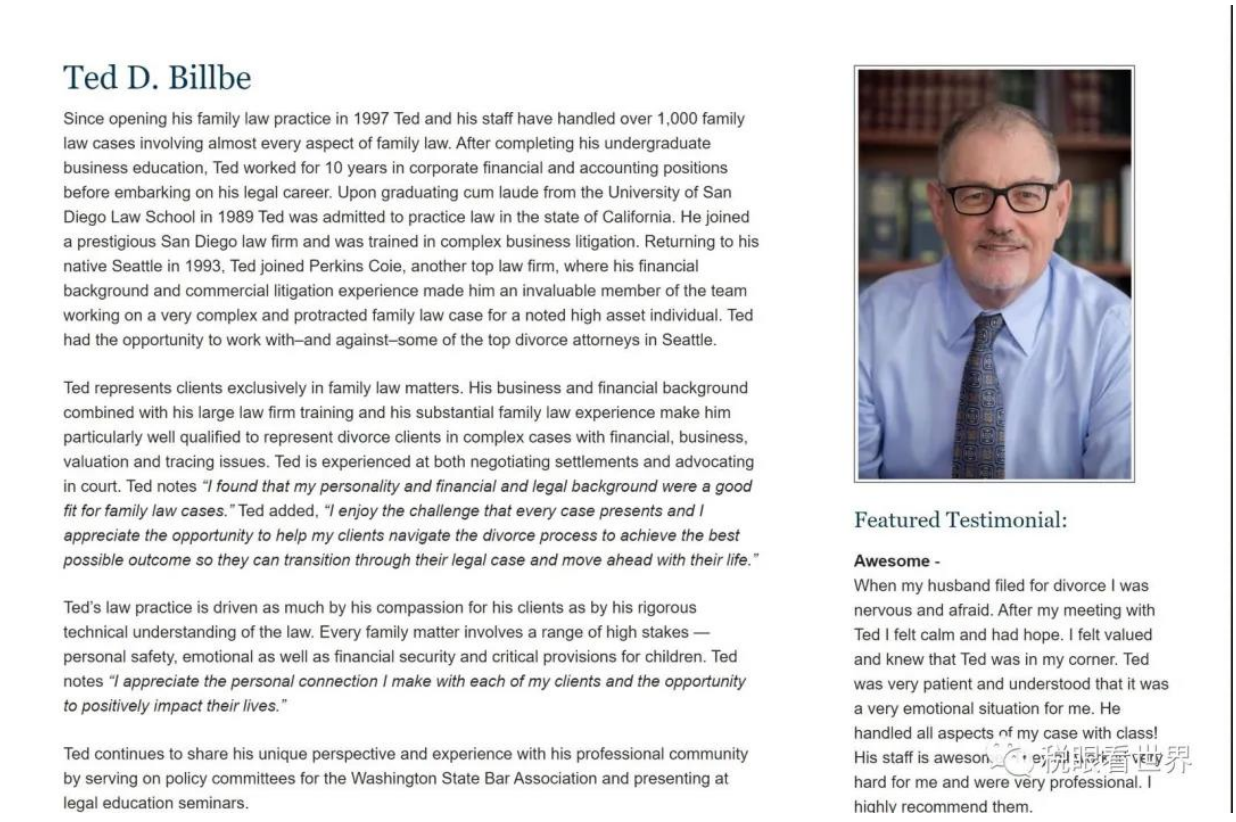
美琳达的第三位律师是来自 Paul, Weiss, Rifkind, Wharton & Garrison LLP 律师事务所的 Bruce Birenboim 律师，纽约州执业，擅长的领域是商业法律、收购并购、反垄断、保险、国际仲裁、证券法规等。该事务所也非常擅长税务筹划和税务意见。由此可见，美琳达已经有双管齐下的周全考量，几乎涉及到了每一个与盖茨有交集的领域。



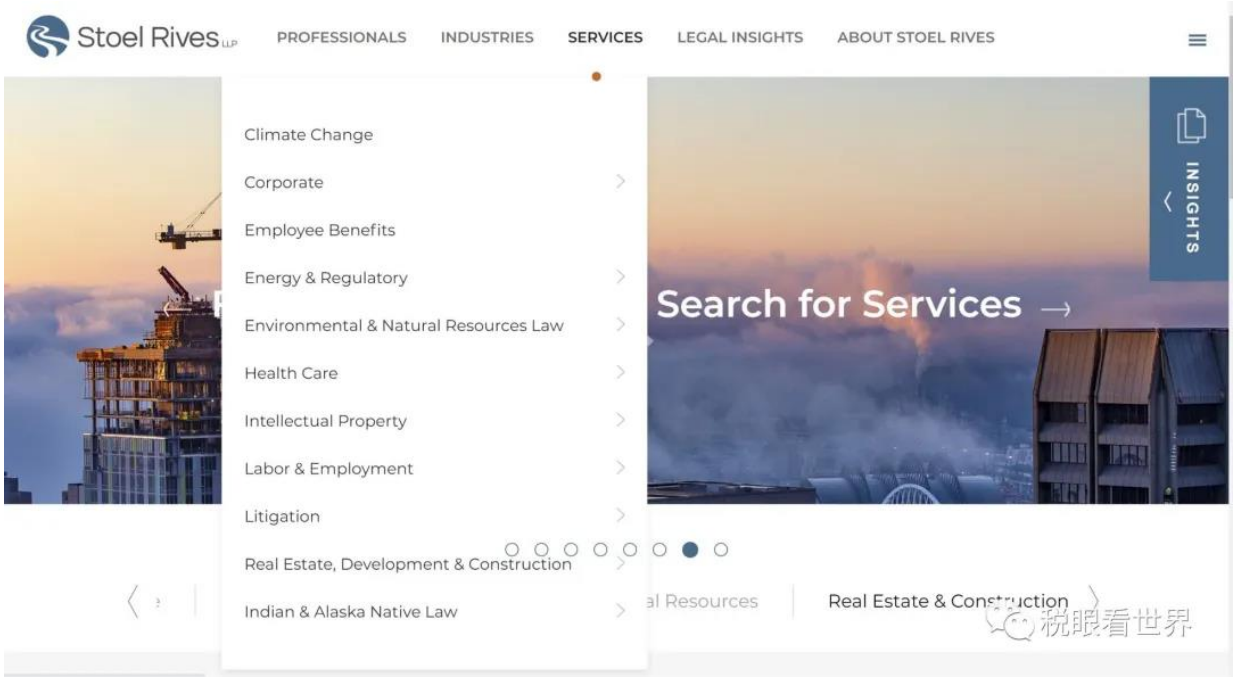


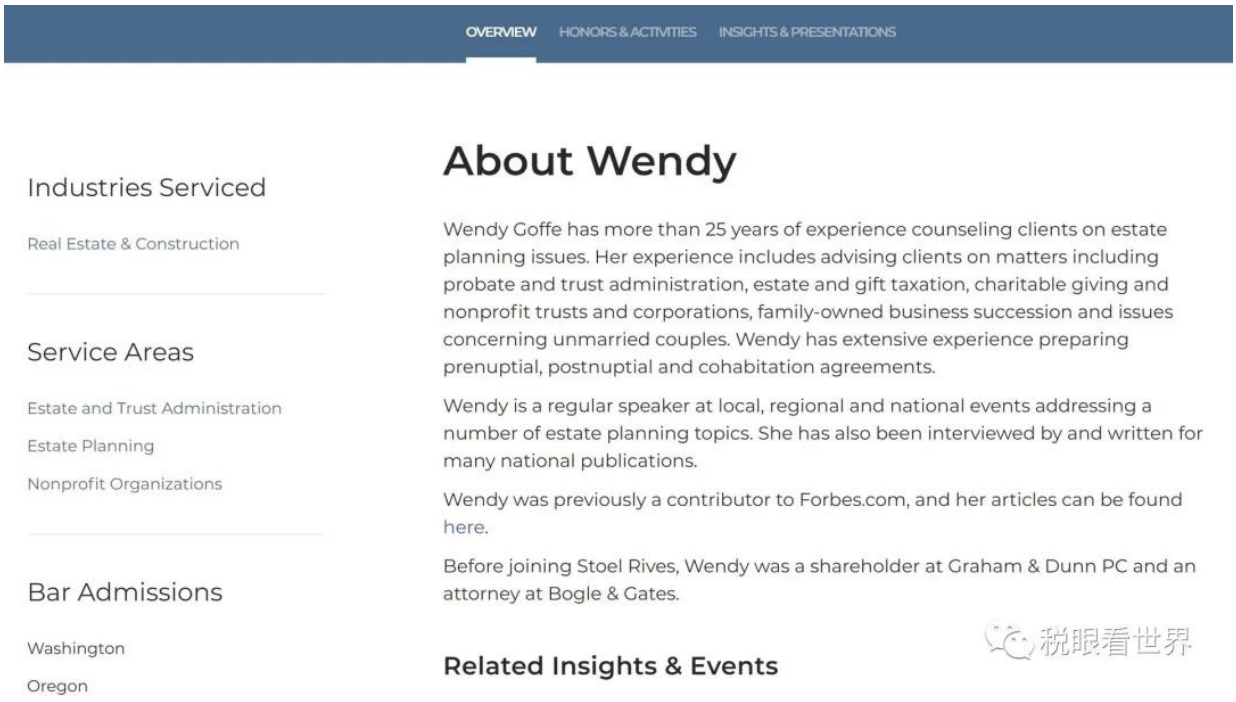
盖茨也聘请了三家律师事务所的五位律师，都是来自华盛顿州职业律师，第一位是来自 Law Office of Ted D. Billbe, PLLC 律师事务所的 Ted Billbe 律师。



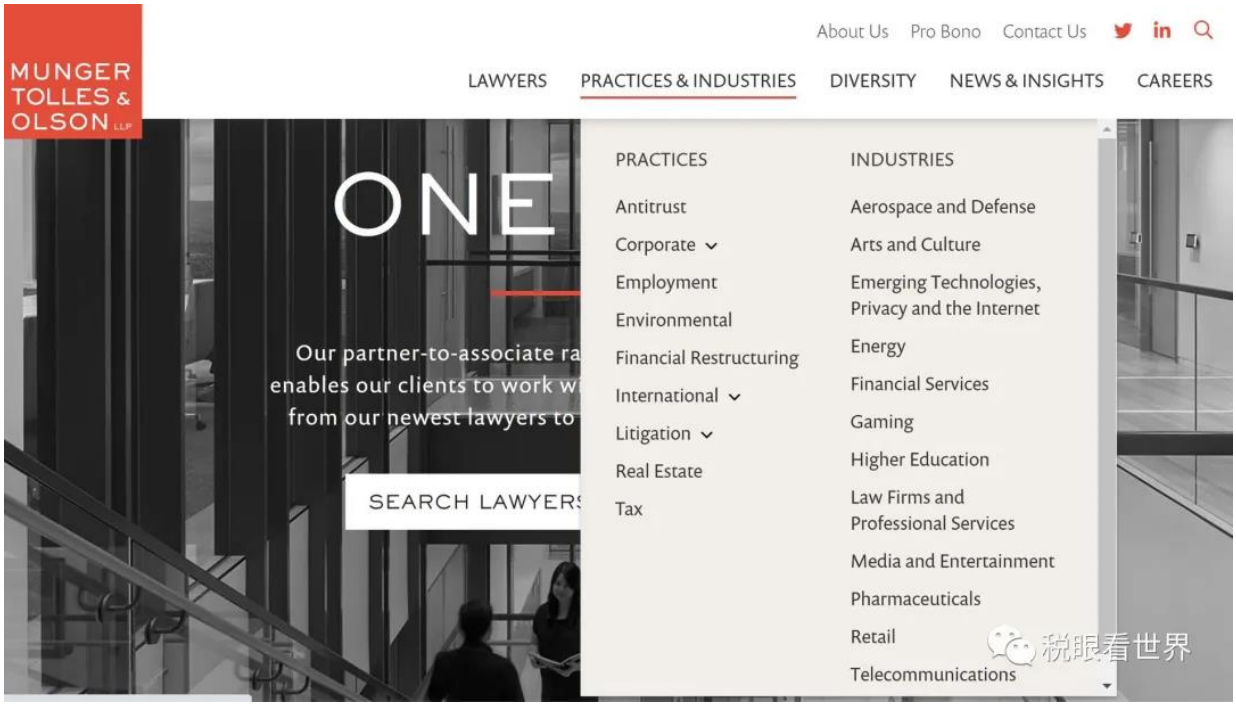


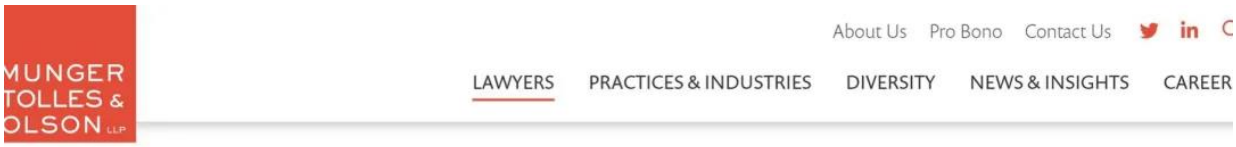
盖茨的第二位律师是来自 1907 年创办的 Stoel Rives LLP 律师事务所的 Wendy Goffe 律师。该所擅长国际事务争端处理。Wendy Goffe 律师擅长房地产领域、赠与税和遗产税规划、信托管理、非盈利机构领域的法律税务等事项，尤其在遗产税规划领域，Wendy Goffe 在全美享有盛誉，是非常有影响力的遗产税规划专家。





盖茨的其他三位律师是来自 Munger Tolles & Olsaon LLP 律师事务所的 Ronald Olson, Robert Denham, 和 Eric Tuttle 律师。该事务所业务非常全面，涉及反垄断、金融业、房地产、税法等领域。其中 Ronald Olson 在富豪领域赫赫有名，是巴菲特公司 Berkshire Hathaway 的董事。Robert Denham 擅长公司兼并收购并购，曾代理巴菲特公司 Berkshire Hathaway 收购 Precision Castparts，尤其是擅长以税务筹划争取客户利益。Eric Tuttle 则擅长专利和人文领域的法律纠纷。





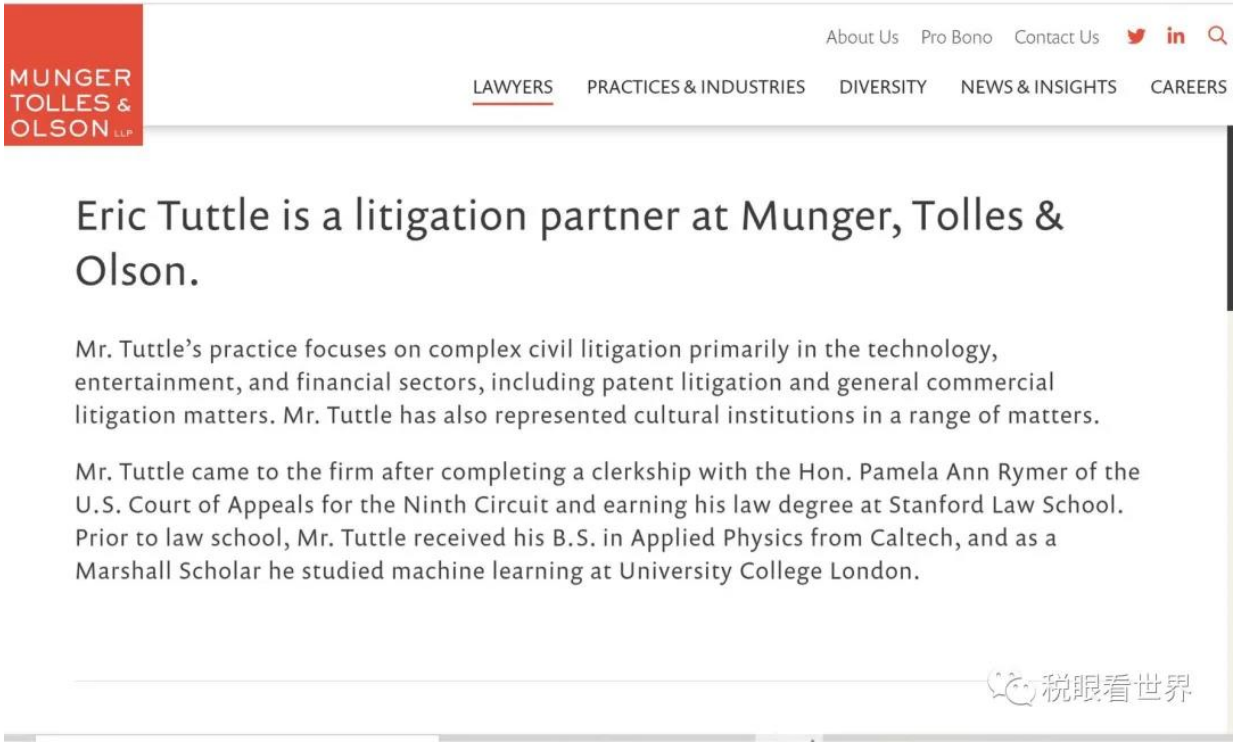
Ronald L. Olson is a name partner of Munger, Tolles & Olson whose practice involves a combination of litigation and corporate counseling.

Mr. Olson counsels individual executives and boards of directors in a wide range of matters, including transactions, corporate governance and executive compensation. He has also been the lead partner in numerous high-profile litigation matters. Mr. Olson is ranked among *Chambers USA*'s Senior Statesmen in California litigation.

Mr. Olson is a director of Berkshire Hathaway, Western Asset Trusts and Provivi. He was a director of Edison International (1995-2014), a director of City National Bank (2001-2014) and a director of The Washington Post Company (2003-2017). He serves as a director of several nonprofits, including the California Institute of Technology and ProPublica. He was chairman of the American Bar Association's Litigation Section (1981-1982), the American Bar Association's Standing Committee on Federal Judiciary (1991-1993), the American Bar Association's Alternative

税眼看世界





其中比较有意思的一个安排是，美琳达的律师 Sherri Anderson 和盖茨的律师 Ted Billbe 正是代理贝佐斯的离婚案子的双方律师，不过角色正好相反，Sherri Anderson 上次代理的是男方，而 Ted Billbe 上次代理的是女方，双方再次交锋，律政风云，看点很多。

从以上律师天团的组成来看，双方已经做好了剑弩拔张大打一场全力以赴的态势，绝对不会是“共同进步”所称的这么轻描淡写。从律师们的擅长领域来看，非盈利机构、公司架构、遗产税应对、信托管理都是热门的争议点。

吃瓜群众，拭目以待。

附录十二

解锁一张机票背后的税收知识点

来源：中国税务杂志社　作者：威科先行财税信息库　日期：2021 年 5 月 10 日

许多财务人员经常会收到公司员工提供来的机票，而一张机票背后会涉及哪些税收知识呢？今天为大家盘点一下。

基本知识点

员工出差取得的国内航空机票，其进项税额允许从销项税额中抵扣。

举个例子

员工提供的机票金额 900 元，燃油附加费 50 元，民航发展基金 40 元，同时还附上了一张金额 45 元的改签费增值税普通发票，该如何抵扣进项税额？

根据《财政部 税务总局 海关总署关于深化增值税改革有关政策的公告》（财政部 税务总局 海关总署公告 2019 年第 39 号，以下简称 39 号公告）相关规定，航空旅客运输服务计算进项可抵扣税额仅包括票价和燃油附加费。允许抵扣进项税额的国内旅客运输服务凭证，除增值税专用发票外，只限于增值税电子普通发票，和注明旅客身份信息的航空运输电子客票行程单、铁路车票、公路、水路等其他客票。

因此可抵扣进项税额=（900+50）÷（1+9%）×9%=78.44 元，民航发展基金和改签费增值税普通发票不得抵扣进项税额

热点问答

1.员工出国出差取得的国际航空机票进项税额可以抵扣吗？

答：不可以。只有国内旅客运输才可以抵扣进项税额，国际运输适用零税率或免税，相应地，购买国际旅客运输服务不能抵扣进项税额。

如果员工是取得在国内转机然后再离境出差的联程机票，那么就国内转机部分的机票可以计算抵扣进项税额，对于国际段的机票则不能计算抵扣进项。

2.员工报销时只提供了登机牌，可以作为抵扣凭证吗？

答：不可以。39 号公告规定：取得注明旅客身份信息的航空运输电子客票行程单的，可以抵扣进项税额。因此，仅仅取得登机牌的不能抵扣进项税额.值得注意的是，由于目前机票可以退票，且部分航空公司不收回原机票，导致企业在报销时，仅凭行程单无法判别乘客是否实际购买旅客运输服务，为了防止退票再报销的情况，建议企业在员工报销机票时，除了要求提供行程单外，还要提供登机牌。

3.有两位员工在网上订票平台代订机票，报销时提供了一张税率为***的增值税普通发票，另一位员工提供了一张税率为 6%的增值税普通发票，可否抵扣进项税额？

答：不可以。这两张发票不属于合规的抵扣凭证，不能抵扣进项税额。

4.公司准备购买 20 张“上海—三亚”往返机票，用于奖励公司优秀员工团队。请问购票支出对应的进项税额，公司能否从销项税额中抵扣?

答：按照《营业税改征增值税试点实施办法》(财税〔2016〕36 号)第二十七条第(一)项规定，纳税人购买货物、加工修理修配劳务、服务、无形资产和不动产，用于集体福利或者个人消费项目的进项税额不得从销项税额中抵扣。甲公司用于奖励员工的 20 张机票，属于集体福利项目，对应的进项税额不得从销项税额中抵扣。

附录十三

专家解读集锦（二）| 不审势即宽严皆误——结构性存款增值税政策的极简分析

来源：税里税外　作者：韦国庆　日期：2021 年 5 月 7 日

最近，我的好友赵国庆兄就结构性存款增值税的政策适用，写了一篇观点鲜明的文章，并且批评了实务中的一些错误观点。赵文中有一个重要观点是，既然银保监会明文规定是一种“存款”，财税部门又没有例外规定，那结构性存款就应该适用存款的政策。这个论证当然具有实操上的说服力。但从业内部分讨论来看，这样的论证仍有人不够满意——难道其他部门法（如民商、经济法）有了界定，税法没有所谓“明确”时，就一定要“拿来主义”么？我以为，这分歧背后的问题，可能与这结论同样有价值，值得再作讨论。

一、基本逻辑

先抛出本文的基本逻辑：

第一，按 36 号文，存款利息“不征收”增值税，没有争议。结构性存款是否不征收增值税，核心就是它是否属于 36 号文意义上的“存款”。

第二，结构性存款究竟是不是应解释为 36 号文意义上的“存款”，应遵循税法自身的解释方法，现代税法尤重文义与立法意图。税法以外的部门法，包括行业监管部门的界定，有整体法律秩序和法际协调的价值，只在“分歧时不利国库”的原则下，可使纳税人产生一定信赖利益。但对政策制定和解释者来说，仍然只是参考，不是最重要的论据。

第三，基于 36 号文“存款”概念文义的分歧，我们讨论的重点应当是存款利息不征税的政策原意（立法目的）。如果对结构性存款收益不征增值税，符合 36 号文的政策原意，那么，我们就可以得出不征税的有力论证。反之亦然。

二、立法意图

36 号文以来，似乎许多人对存款利息不征税都不理解，由此直接导致了大家对结构性存款政策适用的疑惑——

既然银行凭借出资金获得收益要征增值税，为什么储户（个人、企业）借出资金给银行获得收益不征增值税？同样是债的法律关系，银行与用贷人是债权债务关系，储户与银行也是债权债务关系，它们有什么区别？难道如 2009 年前营业税金融商品转让一样，就是依金融机构的“身份”定政策？36 号文对存款利息不征税，是不是基国家对于存款秩序特别保护的延伸（如《存款保险条例》的政策目的）？如此等等，不一而足。

顺着这样的思路走下去，其实是难有结论的。因为，“营改增”体现着国家强烈的政策意图，除了改革过渡不得不为之的“平移”外，国家层面的政策制定者一直希望能更接近增值税改革的“初心”。那么，36 号文对存款利息不征增值税的理由是什么？总局官方解读称：延续营业税税目注释“金融保险业”中存款行为不征税的规定。那么，营业税当初为什么对存款行为不征税？或者，36 号文为什么延续，以及为什么应当延续营业税这一规定？回答是，存款利息就不该征收增值税（注意这里的表述是“不征收”），包括当初作为增值税改革过渡产物的营业税。我们从几个步骤来解释它的原理。

第一，我国要实行的是消费型增值税，投资收益不是消费型增值税的税基。总局以全面推开营改增督促落实领导小组办公室名义出版的指引里，在介绍增值税基本原理时如此说道：“理想的增值税是对最终消费支出征税”“消费型增值税……最能体现增值税的计税原理，是最典型的增值税。”“我国……第三阶段是增值税由生产型向消费型转变阶段……”税收经济学的基本原理告诉我们，总局讲述的消费型增值税，就是对构成最终消费（final consumption）的货物和服务征的税。而所谓构成最终消费，是说对货物、服务能使达成个人使用和满足（personal use or satisfaction）。因此，消费型增值税不会对投资征税（想一想为什么一般股权转让不用征增值税？）。

第二，贷款服务的对价会构成最终消费支出，提供贷款服务要就其服务对价征收增值税。银行最传统的业务是贷款，而贷款是典型的金融中介服务（intermediation service）。从用贷人（可以是企业、个人或其他借款者）来看，如果不是银行提供的金融服务，用贷人可能无法贷到资金，或者要花费更多的代价获得资金，这是银行服务存在的价值之一；同时，如果家族内亲属直接给用贷人资金，可能代价比银行利率要低，这里假定亲属借款利率是一个市场供需均衡的利率，那么，这与银行利率的差额，是银行为用贷人服务的对价。假如，用贷人获得资金的均衡利率是 5%，银行贷款利率是 8%，那么差额的 3%就是银行向用贷人提供服务的价款。如果贷款服务进入抵扣链条，应该以 3%的对价计算税率，开具发票给用贷人抵扣才是（想想贷款利息不能抵扣是否还有这个考虑？）。

第三，储户在金融机构存款是一项投资行为，存款利息不构成最终消费支出。同样用前面的例子，大家很容易能懂得，银行作为“中介”服务两头（both depositors and borrowers），在为用贷人提供服务的同时，也给存款人提供了服务。注意，不是存款人向银行提供了服务、收取服务对价。前面假设市场均衡利率是 5%，储户可能只得到 2%的存款利息，这 3%是什么呢？实际上是银行向储户收取的服务费，储户得到了 2%的投资回报。所以，我们假定作为企业的储户，贷款服务进入抵扣链条，银行应该以 2%的对价计算税率开票给企业；对个人储户，提供存款服务已是最终消费支出，应由个人负担增值税税负（转嫁不是此处焦点，不议）。

第四，贷款服务对价在现实中难以确定，必须采取创新、变通的增值税机制。增值税的链条税特征，要求银行在贷款服务中，把隐含在存贷利差中的服务对价分解出来，分别开票给存款人和用贷人，才可以使贷款服务抵扣链接正常运转。遗憾的是，前面所提的均衡利率（用家族借贷利率举例）难以在总和中确定，更不用说在存贷个体中一一确定。在以欧洲为代表的传统增值税中，对直接收费金融服务征收增值税，对间接收费的金融中介服务实行免税处理。还有一些国家以豁免为基础作些调整。但由于金融机构要分别核算征税和免税的项目及相应的进项，也带来了较高的合规成本。

可以说，对金融中介服务，以欧洲为代表有一条路，而中国走了另一条路。我国在 2016 年“营改增”时创新地对银行全部贷款利息征增值税、同时不允许贷款利息抵扣。实际上，这已超出了贷款服务本来的税基，也导致的抵扣链接的中断。前年初，曾跟我十分尊敬的国际增值税专家 C 教授请教，他也证实国际上近年的发展，金融中介服务增值税已有了新的发展，更多的专家不再将之视为高难的

税制设计问题。因此，我也有理由相信，在我国正在进行的增值税立法中，会更从容地考虑金融税制的改革。

三、结论及余论

不征税的结论已经很清楚。

无论是一般个人在银行存款，还是企业在银行存款，亦无论是固定利率，还是嵌入衍生金融商品的结构性存款下的混合利率，都不改变存款利息不在消费型增值税税基范围的本质。根据 36 号文对存款利息不征收增值税的政策意图，没有理由对结构性存款的收益征收增值税。

当然，容易引起思维混乱的还是改革中的过渡性规则。比如，金融商品转让征收增值税，本来跟贷款服务一样，难在捕捉隐藏在转让差额中的服务费。而我们对此的处理，仍然是营业税时代的方式。如近年来财政部和税务总局对限售股减持出台的若干增值税政策，政策操盘者想方设法减少本不符合消费型增值税的扭曲，但毕竟只能作技术性的微量调整，根本性的当然需要更高层面的决策。

我多年的工作体会是，在任何改革中，改革的目标往往是容易的，如何实现这个目标往往是最困难的。“营改增”也可以从这个角度理解。36 号文大量平移营业税的规定，恐怕是实现增值税改革目标的必要一步。但如果只看到这一点，就会误以为这些平移之类的细节，就是“营改增”的主体或者全部。但如果看到增值税规则的历史、世界及我国的整体规则，去尝试理解各式规则背后的统一秩序，我们就会理解合乎增值税制改革目标的平移是原则，不符合改革目标的平移只是例外。当我与国家权威部门的领导、专家沟通时，我能强烈感受到政策制定者持有这样的想法，并体现在他们对政策的起草和解释工作中。

成都武侯祠里有副著名的对联，我更喜欢后一句：“不审势即宽严皆误，后来汉蜀要深思。”因为他点出了“宽-严”二维现象之外本质，也是更根本、更重要思考维度——势。一如法律解释中常有所谓从宽解释、从严解释，在税收实务中征纳各方也常讲有不同理解，然而，这些或严、或宽都不是最重要的问题。重要是“宽-严”背后的“势”。

何谓“势”？势是趋势，势是目的，势是规律，势是大局。从税法解释方法的角度，就是我们不仅在在意文义的“宽”或“严”，更要在整个体系中，审思税法规则的立法原意、立法者的政策意图。在这样的方法论下，税法的论证才是最有力的。否则，无论解释是宽是严，意义也十分有限。

得罪国资委 OR 得罪税务局——资产划转特殊性税务处理备案又遇困境

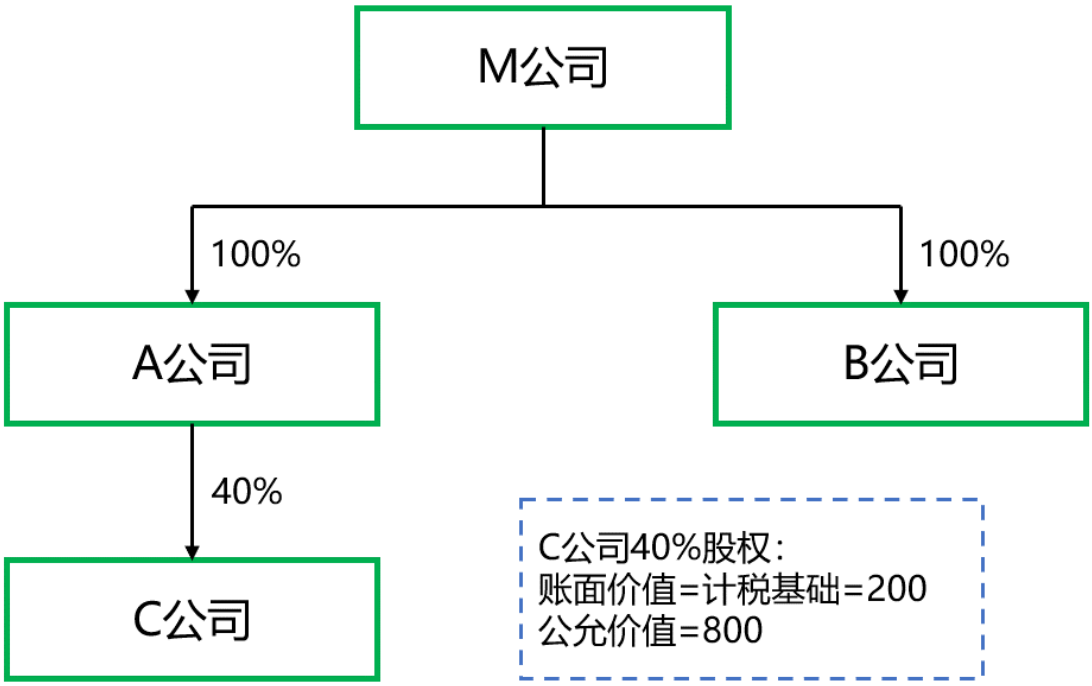
来源：财税星空　作者：赵国庆　日期：2021 年 5 月 7 日

最近，“财税星空”群友反映了一个资产划转特殊性税务处理备案中的困境问题，基层税务机关根据国家税务总局 2015 年 40 号公告的要求与国资委的规定存在冲突。如果要享受资产划转特殊性税务处理备案，就要按税务局要求办，这样就得罪了国资委。而如果不得罪国资委，那就得罪了税务局，不能免税，从而需要交税。今天，我们就来看看这个究竟又是怎么一回事。

案例情况：

案例情况非常简单，A 公司和 B 公司都是当地一家国有企业 M 公司 100%控制的全资子公司。根据当地国资委要求，A 公司要将其持有的 C 公司 40%股权无偿划转给 B 公司。

C 公司 40%股权的账面价值和计税基础一样，都是 200，公允价值是 800。



A 公司在划转后，向基层税务机关办理了特殊性税务处理的备案手续。但 A 公司和 B 公司各自的账务处理如下：

A 公司的账务处理：

借：资本公积 200

贷：长期股权投资-C 200

B 公司的账务处理

借：长期股权投资-C 800

贷：资本公积 800

在备案环节，基层税务机关没有提出意见。但是，在后期开展特殊性税务处理备案事项的后续管理中，基层税务机关提出了质疑。他们认为，根据《国家税务总局关于资产（股权）划转企业所得税征管问题的公告》（国家税务总局公告 2015 年第 40 号 ）第一条第四款规定：同一或相同多家母公司 100%直接控制的子公司之间，在母公司主导下，一家子公司向另一家子公司按账面净值划转其持有的股权或资产，划出方没有获得任何股权或非股权支付。划出方按冲减所有者权益处理，划入方按接受投资处理。基层税务机关认为，你 B 公司没有按照账面净值入账，不符合 40 号公告特殊性税务处理条件，要求 B 企业修改账务处理，要么 A 公司就必须补税。

企业感到非常委屈，因为当地国资委文件明确要求，B 公司作为资产的划入方，对于接受的资产在会计上必须要按照公允价值入账。同时，企业提出了根据财政部关于印发《规范“三去一降一补”有关业务的会计处理规定》的通知（财会[2016]17 号）的规定，国有独资或全资企业之间按有关规定无偿划拨子公司，导致对被划拨企业的控制权从划出企业转移到划入企业的，应当进行以下会计处理：

（一）划入企业的会计处理

1.个别财务报表。被划拨企业按照国有产权无偿划拨的有关规定开展审计等，上报国资监管部门作为无偿划拨依据的，划入企业在取得被划拨企业的控制权之日，编制个别财务报表时，应当根据国资监管部门批复的有关金额，借记“长期股权投资”科目，贷记“资本公积（资本溢价）”科目（若批复明确作为资本金投入的，记入“实收资本”科目，下同）

（二）划出企业的会计处理。

1.个别财务报表。划出企业在丧失对被划拨企业的控制权之日，编制个别财务报表时，应当按照对被划拨企业的长期股权投资的账面价值，借记“资本公积（资本溢价）”科目（若批复明确冲减资本金的，应借记“实收资本”科目，下同），贷记“长期股权投资（被划拨企业）”科目；资本公积（资本溢价）不足冲减的，依次冲减盈余公积和未分配利润。

根据财政部的规定，这里也反应了划出方和划入方对于划拨资产会计处理金额的差异，划出方是按照账面价值处理，但划入方不是按照账面价值入账，而是要根据国资监管部门批复的有关金额入账啊。

那基层税务机关的观点正确吗？毫无疑问，这种认为在划转特殊性税务处理中，划出方和划转入对于划拨资产金额处理必须一致的看法是错误的。如何进行会计处理，应该根据财政部、国资委的相关部门规定执行，税务机关不是规范如何进行会计处理的部门。对于会计处理和税法规定之间的差异，应该作为税会差异处理。比如，在这种情况下，B 公司资产的入账价值是 800，但计税基础是 200，应该确认递延所得税负债。因此，这里不存在什么得罪国资委还是得罪税务局的问题。

当然了，我们也认为，国家税务总局公告 2015 年第 40 号实际也存在一定的弊端，这种完全用会计账务处理的思维来规定划转享受特殊性税务处理的规定，实际是不恰当的，刻意将“会计上不确认损益”作为划转享受税收特殊性税务处理的条件，我们认为是不恰当的，59 号文就完全没这种思维。而有了这个条件，实际在进行划转享受特殊性税务处理中会存在很多雷区。比如，根据财会[2016]17 号，如果划出方在划出资产环节，资本公积（资本溢价）不足冲减的，需要冲减到盈余公积和未分配利润时，还能否享受划转特殊性税务处理备案呢？

附录十五

“走出去”企业如何加强和规范税务管理？

来源：CTN 第一税务　作者：梁红星　日期：2021 年 5 月 7 日

引言

近些年来，在“一带一路”的倡议下，越来越多的中国企业“走出去”，国际业务也呈现出新的特点：一是利用中国政策性融资实施的单纯的工程承包项目越来越少，金融机构要求“走出去”企业“投资-建设-运营”一体化运作项目；二是境外业主自筹资金的现汇项目竞争愈发激烈，特别是新冠肺炎疫情对东道国产业链的影响，国际承包商参与东道国现汇项目的预期利润将进一步降低；三是境外很多国家进行税制改革，加强和提升征管手段，国际间反避税合作是大势所趋，中国“走出去”企业也多成为了东道国当地的重点税源，相关税务检查和稽查频繁。四是在全球疫情下，贸易保护抬头，全球价值链重新调整，尤其美国与西方大国加大了对中国的遏制和制裁，中国“走出去”企业海外的合规遵从愈加挑战。五是中国相关政府部委，如国务院发改委、国资委、商 4 务部和国家税务总局都对“走出去”企业提出了更高的合规管理要求，其中，发展改革委、外交部、商务部、人民银行、国资委、外汇局、全国工商联在 2018 年 12 月 26 日共同发布了的《企业境外经营合规管理指引》，国家税务总局在 2009 年 5 月 5 日印发了《大企业税务风险管理指引（试行）》，这些指引对“走出去”企业加强税务风险管理，提高合规管控都有很强的原则性指导意义。六是“走出去”企业外派财税人员国际从业经验不足，人员流动性大，专业的高级税务合规人士更是缺乏，这就很难应对境外国别市场常态化的税务检查和合规管理。为应对国际项目长期合规经营风险和降低纳税经营成本，防范“走出去”企业相关从业人员操作风险，建立科学、系统和完整的税务风险管理制度、流程和操作就更显重要和必要。根据多年境内外税务管理实务经验提出的以下十二项基本的、关键的税务管理制度、规定、流程和实操办法，并对其主要原则和内容进行简述，希望能给“走出去”企业一些参考和借鉴。

一、境外税务管理规定

“走出去”企业中国集团总部应负责牵头制定一个《境外税务管理规定》，这是企业集团对所有境外项目税务管理一个总体性、原则性的要求和规范。其主要内容应有：一是要明确总部税务管理部门与海外项目部财税管理的分工和职能。原则上，总部税务管理部门职能应为指导、监督和支持东道国项目税务事项，还应包括总部与相关部门在税务筹划、风险预警与管控、应对税务稽查等方面的牵头、协调作用和沟通机制。在总部应设定专人专岗牵头对接境外项目所在国的税务业务；东道国财税管理人员应负责做好属地的税务申报、缴纳等日常事项，贯彻落实总部税务管理部门的指导意见，做好总部税务管理线与所在国别主要负责人管理线的沟通和汇报。为了更好地落实该规定的具体执行，需要强调如下四点：一是东道国注册公司应强调当地项目负责人是第一责任人，为了让东道国项目负责人更好的承担财税责任，需要给与项目负责人必要的财税知识培训，甚至安排其在相关财税岗位兼职和轮岗的机会。东道国财税负责人应向中国总部税务管理部门和当地项目公司负责人进行双重汇报，同时要保证其在财税专业性上的相对独立性。二是要明确考核机制，根据上述各自的职责分工和定位，分别考核总部税务管理部和境外财税管理的工作，作为以后评优晋升和奖罚的依据。三是建立境内外财税专业人员常态化沟通和交流机制，高效、优质完成税务月报管理，做好日常税务事务汇报机制化，特殊事项汇报及时化。四是建立

税务管理应急响应机制，如遇到重大税务稽查事项或其他突发税务风险事件，总部与现场税务管理人员通过“穿透士”融合的方式，组成联合工作小组，共同积极有效应对危机税务事件，必要时总部税务部门负责人和相关部门负责人（如税务专家、法务专家等）应到东道国项目一线指导、部署工作，协调相关资源，直接参与应对紧急、重大税务事项。

二、对“隐性”分包商及合作方的税务管理规定

由于境外项目投标、融资和保险、资质以及国别市场等原因，东道国业主一般是与中国集团总部发标并签订总承包合同。总承包商在项目所在国注册公司并申请税号，而总承包商的分包商或合作方，并不在当地注册公司和申请税号，而是以“隐性”方式以当地总承包商的法律身份及纳税号来实际经营和缴税。因此需要防范“隐性”分包商和合作方被其本位主义和眼前利益所困，造成潜在税务风险，损坏整体利益。为促进“隐性”分包商和合作方与总承包商自始至终精诚合作，共担税务风险，总承包商需要建立和规范相关与“隐性”分包商和合作方的税收管理规定。该规定的主要内容应该有：让分包商提供或有税负的担保责任，如提供银行保函或保证金，直至项目清算获得税务清算报告才能释放分包商的银行保函或退还保证金；总承包商要求分包商提供合法、合规的原始票据进行审核管理，原则上见票付款，在支付环节把控；总承包商要给与分包商必要的指导和培训。总承包商要领导和组织分包商统一的核算和记账方式；总承包商要对银行资金专户管理，如专门设立分包商的子账户，双方共有权签人，加强对分包商的银行收支的监管；规范财税资料归档管理，约定分包商积极配合，合力应对当地税务检查和稽查：具体规定与分包商就总承包商境外所得税抵扣“分割单”的开具依据（如分包协议中的收入比例，项目工作量比例或简易利润表），以及境外项目税收筹划方案具体落实相关配合责任以及随后节税收益分享方式和比例。

三、国别税务实操指南

为防范东道国相关财税人员操作的盲目性和随意性风险，减少因人员变动造成税务管理的被动局面，“走出去”企业应及时、准确地了解和把握东道国的税法规定和实操情况，为此需编制《国别税务实操指南》。该指南应以投标阶段或设立当地公司前期付费，由东道国当地权威财税中介提交的财税尽调报告为基础，然后根据东道国项目的具体情况和了解到的相关实操做法，时时更新并补充相关财税信息。该指南要简明扼要，具有实操性，主要作用是介绍东道国当地财税规定，提示与当地公司日常运营直接相关税法要点。主要内容应包括：相关税务规定，如各相关税种、税率、征税方式、代扣代缴、税务申报、交税日期及方法，税收优惠、亏损结转、税收协定适用等；相关财务规定，如折旧、摊销年限，税前列支费用要求、标准、限额及比例，不能税前列支的项目等；需报送当地税务机关的资料及相关要求等。另外，需要附有当地相关财税法规的原文，同时提供相关重要财税法规的摘要中文翻译，以便相关人员的理解和查阅。

四、商务合同税务评审办法

“走出去”企业集团总部财税专家或相关人员必须提前积极参与境外项目的相关商务谈判（如与东道国业主、财税机关、分包商的谈判和沟通等），要制定集团内部的《商务合同税务评审办法》并将相关涉税条款的评审权责作为签约的前提条件和必须程序。该办法的主要应关注的要点有：相关价税的分别列示（确认其中税目，税率、税负承担及计算的正确和准确），相关代扣代缴税的配合义务，相关完税凭证的提供，相关原始票据的合法、合规的要求，尤其是对于项目涉

税相关税务免税或税务优惠要明确、具体（如参照双边税收协定和当地税法一一列举相关税种、税率及征收方法）；要力争整体项目的税务优惠申请等；要明确业主的配合义务，如限期帮助获取东道国相关政府部门（如财政部）给与的有效税收批文或免税函；为预防将来东道国税法及征管的变化，要预设税收优惠（免税）的保留条款；若将来当地税务征管或稽查部门不认可相关的税务优惠，还要在合同中明确向东道国业主的调价和要求补偿的条款等。若商务合同复杂且标的金额重大，还需要引入第三方权威专业中介机构的专家来审定具体条款，确保条款的合法性和可执行性。

五、境外项目税务筹划方案模板

“走出去”企业集团总部应提供《境外项目税务筹划方案模板》以供其集团内成员单位参考，因总部（或集团海外管理公司）一般只提取管理费用（利润）及直接参与项目的关键部分，其他项目部分一般是分包给集团下属参建单位或外部合作方。也就是说，总承包商一般并没有落实具体税收筹划的充分手段，必须要求相关参建方，“隐性”分包方的紧密合作和积极配合，共同落实和完成具体的税务筹划方案。该税收筹划方案必须要事先咨询中国及东道国专业财税顾问（如四大）的确认并以其相应的专业分析报告为支持依据，最终还需要集团总部相关部门的审核批准。具体境外项目筹划方案需要各个实施单位根据实际项目商务情况，当地税制和实际征管情况，具体制定和落实。该方案模板的主要内容应包括：税务筹划方案的分工责任及节税分享安排；选择当地合适的法人主体（如项目公司/子公司/分公司/联营体的选择）；分解合同报价，细化预算评估；分析和比较主要成本和费用的硬缺口（如市场代理费、总部管理费、总部资金占用费、保险费用、中国外派员工在中国发放的部分工薪、前期调研咨询费用等）并制定对应的税收筹划方法；EPC 合同分拆筹方案及转让定价安排（特别是在中国设备采购部分合理加价的出口及在东道国进口环节合理海关估值等）。

六、日常税务遵从规定

在东道国注册的公司应严格遵守东道国当地税法及相关财务规定，要及时、准确地申报、缴纳东道国所要求的各项税费。在东道国当地需要建立一个明确、具体、便于管理且不断完善的《日常税务遵从规定》。其主要内容应有：企业所得税、个人所得税、预扣税、印花税、地方税费等的申报日期、交纳方式以及需要提交的配合资料和文件等；要坚决避免当地的公司迟缴、错缴税款，对产生滞纳金和罚款的相关责任人进行问责处理；相关税款缴纳要事先得到当地项目公司负责人审批，审批后方能缴纳，同时还要提前告知其中国集团总部税务管理部门，听取总部专业角度的必要预审和指导。当地财务部门在申报或缴税结束后，需将完税证、扣缴凭证、银行记录等相关资料留存归档，做好相应的税务明细账（登记台账）；与此同步，“走出去”企业中国集团税务管理部门也应跟进和监督境外项目日常税务遵从状况，如建立或借助已有的企业集团内部管理电子系统，提前提醒或预告东道国的税务申报和缴纳，审阅和监督税务申报和缴纳资料，随后催收和检查完税归档资料。

七、票据审核管理办法

在东道国当地制定一个务实和规范的《票据审核管理办法》是建立和完善外账，通过审计报告及应对税务检查的基础前提和根本保障。该办法的基本内容应包括：对外支付和内部报销要及时提供合法、合规的原始票据，同时还要满足税务、外部审计合规性审查的要求；对于不合法、

不合规的票据，原则上不办理付款或报销手续；在东道国项目的各参建方、隐性分包商也要从业务源头抓起，对票据的合法、合规性负责，总承包方（当地注册公司）要对相关票据进行专业复核和最终把控并对“隐性”分包商、参建方进行必须的指导和培训；在东道国当地取得的涉及项目直接成本、费用的发票或票据要素务必齐全。发票或票据的要素应包括：公司名称、公司地址、联系方式、税号、明细摘要、不含税价款、增值税价税合计金额、相关负责人签名或印签等。在东道国外帐中应存档原始票据的原件，内账中留存票据的复印件（大额票据扫描备存）。内帐的摘要中要备注与原始凭证之间的索引编号和索引清单，该索引清单应附有（中文翻译的）相关交易、事项的简要说明、归属单位或部门、存放地点、责任人，并根据内外账凭证号之间对应关系登记好相关台账。

八、国别外账编制规程

通常，“走出去”企业及相关参建单位都有一套完善、成熟的集团内账编制规程，即按照中国的会计制度，会计准则及税法规定，进行审核票据，账务处理并借助集团内部的电算系统汇制报表，编制财务报告。相对于内账，在东道国注册的公司（一般是由总承包商在项目所在国注册公司并申请有独立纳税号）一般都需要按当地相关政府部门认可的财务制度、会计准则、相关税法建立外账。一般来说，外账是以内账为基础，对东道国与中国不同的财会，税务差异要进行相应的调整。由于东道国官方语言的要求和具体财税差异的困难，东道国注册公司一般会聘请当地的财会中介辅导、帮助建立外账。该外账是外部审计报告的基础，更是在东道国纳税申报，汇算清缴，应对税务稽查的主要依据。因此为了编制好外账，就需要在东道国建立一个指导境外注册公司的《国别外账编制规程》。该规程应关注的要点有：明确提示东道国与中国不同的财务制度、会计准则、税法规定的差异内容，外账与内账之间的勾稽对应关系，同时还需要收集东道国相关的财会制度、会计准则的相关规定，参照上述所说的国别税务实操指南明确东道国项目纳税经营法律主体，将“隐性”分包商及相关参建单位的对外经营业务支出统筹纳入外账核算主体和报表确认范围；统一在东道国的会计核算及记账方法 ，其中包括统一设置会计科目、统一的账务标准（如折旧，摊销，计提比例，限额报销等），同时采用东道国相关政府认可和通用的外帐记账软件；规定外账工作审核机制和相关账表报送程序，如规定各参建方、“隐性”分包商应在限期内向总承包商提交相关明细（如银行现金日记账、收入成本发票统计台账、报送相关原始凭证）的具体要求。外账编制还要注意落实上述项目税收筹划方案在账务上的处理，特别是成本、费用要尽可能地足额、合法、合规地在税前列支。最大可能减少“虚增”利润，避免多缴企业所得税。同时也要关注与项目合同相关税务条款或税务优惠待遇在账务处理上的具体体现。在此提醒：东道国当地财税主管和相关财税人员切忌“托管式”编制外账，即完全委托当地财税中介代理记账，编制报表而自身不参与，不核对和放弃监管，这将会带来很多潜在的财税风险且后续纠正比较困难。建议应采取“互动式”编制外账，及与所聘的当地财税中介密切合作，深入了解和核对相关记账和编表的过程，同时也是一种监控过程和提高自身财税水平的有效途径。

九、税务档案管理办法

东道国项目公司必须建立和完善《税务档案管理办法》。其中税务档案的相关资料应包括：当地的税务登记证、缴税卡、当地财税部门的免税函、当地会计事务所出具的审计报告、税务申报表、完税证明、代扣税凭证、当地税务机关的年度汇算清缴报告、税务检查或稽查的相关书面记录和报告等。东道国当地公司应将上述税务档案资料归档成册，以备日后查阅或供东道国相关部门检查。管理办法的主要内容应包括：东道国当地公司要长期（如 10 年）保留所有上述税务

档案资料的原件，以备日后审计和税务机关检查调用；项目在建期间，全部税务档案要在总部留存扫描件（或复印件）；税务档案应编制目录，专门存放，妥善保管；调阅原件要有审批程序和归还记录。相关人员调动、轮岗要完成财税专业人员的监交手续；项目竣工清税取得完税证明后，税务档案（原件）要移交集团总部公司税务管理部门永久归档。目前，很多中国大企业的档案管理的信息化都已升级或提升为现代化的管理，电子档案数据库技术也非常成熟，“走出去”企业可以在集团内部信息化的保障下，保留和管理相关涉税电子文档。

十、境外税收抵扣资料归集和传送管理办法

根据财政部，国家税务总局《关于企业境外所得税抵免有关问题的通知》即财税（2009）125号文，国家税务总局《企业境外所得税收抵免操作指南》的公告，即国家税务总局公告 2010 年第 1 号文，国家税务总局《关于企业境外承包工程税收抵免凭证有关问题的公告》，即国家税局公告 2017 年第 41 号文，“走出去”企业应制定《境外税收抵扣资料归集和传送管理办法》。该办法目的是要求东道国当地公司及时收集、完整准备合法、合规的境外税收抵扣资料，并要限时报送到总部，以便总部在中国能够及时、合规的申请境外税收的抵扣或饶让，节省现金流，降低全球税负。该办法的主要内容有；要提前准备并留存通用的资料（如集团组织架构图、被投资公司章程复印件、年度审计报告、当地财税部门的相关税收优惠批复或免税函等）；平时要定期及时向业主及相关支付方索要所得税代扣凭证，同时及时归集所得税预缴完税凭证。年度税收汇算清缴后，要及时索要相关清税报告或证明（完税凭证）；重要文件（如董事会分红决议）需翻译及公证，若需要，有的还要到中国经商处盖章证明；东道国当地公司应于限定日期前（如每年的 5 月 15 日前）将相关资料汇总传送回中国集团总部税务管理部门，以便中国总部及时、合规的用于国内所得税汇算时抵扣或饶让。

十一、全球转让定价政策指南及“三级文档”准备流程

为了积极配合国际间反避税的合作，发挥大国的担当，中国响应相关 OECD BEPS 第 13 项行动计划，于 2016 年 6 月 29 日发布了《关于完善关联申报和同期资料管理有关事项的公告》，即国家税务总局公告 2016 年第 42 号，由此引入了“国别报告/主体文档/本地文档”的转让定价同期资料三层文档结构。中国随即加入国别报告信息自动交换的国际网络，目前与中国自动交换的国家也已经有 40 多个国家，涉税信息的跨国共享，无疑给“走出去”在中国及东道国转让定价纳税调整带来了前所未有的挑战。为此，建议“走出去”集团总部应尽快制定符合独立交易原则的《全球转让定价政策指南》，同时配合中国及东道国税务机关的相关规定要求，制定集团内部相关成员单位《国别报告》、《主文档》、《本地文档》即“三级文档”的准备流程。《全球转让定价政策指南》的制定与更新，“三级文档”的准备流程的细化因其相关信息跨部门，专业性强且比较敏感，建议应由“走出去”企业集团总部牵头，由负责全球海外业务的集团总部负责人直接负责领导，组成集团内部跨部门领导参加的联合工作小组，以便有效协调资源和推进准备工作。其中内容包括并不限于；相关业务及财务数据采集、商业实质梳理、资产、功能和风险分析等方面的准备和完善工作。特别是要具体规定集团内各个参与单位（部门）的配合职责，上交相关资料的审核责任和时限要求。鉴于《全球转让定价政策指南》的以及“三级文档”的专业性和复杂性，“走出去”企业往往会借助第三方专业中介（如四大）的帮助草拟、指导和审核，与专业中介的配合和互动也是相关准备流程需要规定的内容，另外还要关注中国“三级文档”与境外东道国当地税务要求的相关转让定价本地文档或预约定价的文档资料的相关性、一致性和合理性。

十二、中介选聘与管理办法

“走出去”企业应该制定东道国财税中介及代理的《中介选聘及管理办法》。集团总部税务管理部门及财税专家要给与东道国当地必要的专业指导意见，并审核把关相关的服务协议。其办法的主要内容应该有：履行税务公关职责的中介，代理人应该和所聘的财税专业税务咨询中介分离，以保障专业税务中介的独立性和公关中介的灵活性，另外，与公共中介的合同条款，应注意反腐败条款以及工作量决定价格，防止东道国公关中介成为腐败的助推者；选聘当地中小综合财税事务所，应关注比较，考察其规模、资质，服务的专业性、主动性、便利性和可比的报价。其中特别要关注该财税中介是否服务过同类中资企业，是否有泄露企业财税信息，服务不够专业的现象；当地中小综合财税事务所一般可委托日常代理记账、税务申报和缴税事宜；对应相关年度审计报告及应对当地税局清税，稽查的专业意见，一般建议选择和聘请当地有很强的专业水平的国际会计事务所或税务事务所，如选聘当地的“四大”。对于应对相关税务争议，纠纷案件，需要走司法程序 ，如法院诉讼，一般建议聘请当地知名国际律所或有成功办案经历的税务律师；对应已经选聘的财税中介，总部应与当地公司每年一起进行定期的考评和复核，对于不合格的中介机构，应尽早妥善撤换。

结语

为了更好的保证和实施上述建议的税务管理制度、规定、流程和办法，“走出去”就一定要建立相应的税务管理组织架构并不断完善税务团队建设。一般来说，合理的税务管理架构应包含全球、（境外）大区和（东道国）本地三级在内的共享资源和外包服务的税务管理架构。（3）“走出去”企业可以设立专门的税务合规团队或岗位，同时聘请外部税务专家作指导。这样可以在组织人员和专业上得以监督、推进上述税务管理的具体措施的落实和执行。另外，“走出去”企业还需不断培养，培训及实战锻炼相关税务团队人员，通过参加必须的税务合规课程培训，参加研讨会，对过往实际案例分析，定期现场交流等方式，提高各级税务管理团队的专业素质，提升其税务合规和遵从的水平。稳定和胜任的税务团队将是“走出去”企业税务管理得以完善和执行的根本保障。

“走出去”企业还要根据东道国当地及中国相关法规和境外项目或业务的实际情况及中国企业集团内部规定，不断补充和更新相关的境内外税务管理制度、规定、流程和办法。其税务管理越完备、越务实，“走出去”企业的税务管理就越可行、越有效。

参考文献：

1.企业境外经营合规管理指引 国家发展改革委 发改外资〔2018〕1916 号

2.大企业税务风险管理指引（试行）国家税务总局 国税发（2009）90 号.

3.对外投资税务合规管理指引 2017：中国及上海企业税务管理现状及优化建议（上、中、下）. “走出去”服务港微信公众号，2017.8.18, 2017.8.23, 2017.8.29.

4.梁红星. 企业境外税务管理制度初探[J]. 战略财务，2020（5）美国管理会计协会（IMA）内部刊物

附录十六

境外税收抵免：常见问题要重视

来源：中国税务报　作者：中国税务报　日期：2021 年 5 月 10 日

近日，国家税务总局北京市税务局第三税务分局组织了“走出去”企业境外税收政策在线访谈，就企业关注的问题进行解答。从此次在线访谈情况来看，“走出去”企业提问最多的就是关于境外税收抵免的问题。境外税收抵免制度具有一定复杂性，是“走出去”企业税收遵从中的重点和难点。从在线访谈过程中企业提问的情况看，饶让抵免的处理、完税证明的准备等都属于常见问题，但依然关注度很高。笔者提醒企业，对这些常见问题也要高度重视，以免因小失大。

饶让抵免：一种特殊“税收优惠”

饶让抵免是境外税收抵免制度的一种特殊情形，是指一国政府对本国居民在国外得到减免的那部分所得税，视同已经缴纳，并允许其用这部分被减免的外国税款抵免在本国的应缴纳税款。从企业的角度看，饶让抵免是一种特殊的“税收优惠”，有利于减轻“走出去”企业的税收负担，增加境外投资经营的税后收益。

《财政部国家税务总局关于企业境外所得税收抵免有关问题的通知》（财税〔2009〕125 号，以下简称“125 号文件”）第七条规定，居民企业从与我国政府订立税收协定（或安排）的国家（地区）取得的所得，按照该国（地区）税收法律享受了免税或减税待遇，且该免税或减税的数额按照税收协定规定应视同已缴税额在中国的应纳税额中抵免的，该免税或减税数额可作为企业实际缴纳的境外所得税额用于办理税收抵免。据此，我国“走出去”企业在进行税收饶让抵免处理时，应当以税收协定为依据，确定我国与投资国税收协定中存在饶让条款后，方可做税收饶让抵免处理。

实务中，“走出去”企业在我国与投资国未规定饶让条款的情况下，就作出税收饶让抵免处理的案例时有发生。甲公司是一家境外施工企业，2015 年～2017 年承揽了非洲某国的炼油厂扩建项目。根据合同和当地有关规定，自合同生效之日起，到扩建项目完工、试运行并移交扩建项目为止，免除甲公司在该国的企业所得税。甲公司在办理当年度企业所得税汇算清缴时，将该非洲国家给予的免税优惠视同已缴企业所得税进行了申报并抵免，累计抵免税额 350 多万元。税务机关在后续检查中发现，我国与该非洲国家的税收协定中并未签订饶让条款，甲公司的税收饶让抵免并不合法。最终，甲公司补缴了税款并缴纳了滞纳金。

完税证明：境外税收抵免“必需品”

根据我国税收政策，有效的境外完税证明，是企业办理境外税收抵免的“必需品”。企业在准备完税证明时，需要注意税种性质、取得时间和一些特殊规定。

在税种类型方面，不看名称看性质。可抵免的境外税款类型通常是企业在境外缴纳的所得税性质的税款。不同国家（地区）所得税名称不同，比如中国香港的所得税被称为利得税。因此，不论完税证明上标识的名称是什么，只要该税种为所得税性质，就可作为可抵免的境外税款。

对于完税证明取得时间，部分“走出去”企业担心影响当年度的汇算清缴工作，在未获得相应完税证明时，就对境外所得进行税收抵免处理。根据《企业境外所得税收抵免操作指南》，如果“走出去”企业取得的境外所得完税证明晚于该年度汇算清缴终止日（5 月 31 日），企业可以追溯计算该境外所得的税收抵免额。因此，建议企业在取得完税证明后再做税收抵免处理，以免引发税务风险。

在境外承包工程项目的“走出去”企业还需关注特殊规定，如果企业以总分包或联合体的方式在境外实施工程项目，其来源于境外的所得已在境外缴纳了企业所得税，可以总承包企业或联合体主导方企业开具的《境外承包工程项目完税凭证分割单》，作为有效完税凭证，在我国办理境外税收抵免。

难以抵免：积极维护合法权益

前几年，我国乙公司在 M 国设立了一家分公司，M 国税务机关在对该分公司征收了企业所得税后，又对其税后利润征收了 15%的利润税。我国与 M 国税收协定的股息条款中，没有利润税的规定。根据 125 号文件规定，这笔利润税属于“按照税收协定规定不应征收的境外所得税税款”，无法在我国做境外税收抵免处理。因此，企业及时提出了相互协商程序申请，经过多次沟通，M 国退还了这笔利润税，乙公司维护了自身的合法权利。

目前，我国已签订了 100 多份避免双重征税的税收协定、税收协议或税收安排，帮助“走出去”企业减轻税收负担。但是，我国“走出去”企业的投资国中，有不少国家（地区）经济欠发达，税收征管水平不高，基层税务人员可能对税收协定的了解不够充分，导致“走出去”企业未能应享尽享税收协定待遇，甚至相应税款无法抵免。企业在遇到这类情况时，要积极维护自身权益，可依法向中国税务机关提出相互协商程序申请，通过官方渠道解决争议。

附录十七

会计估计审计的概念基础与实务方法

来源：胖胖准则研究　作者：Evan　日期：2021 年 5 月 3 日

作者按：本文探讨了会计估计概念的基本含义与特征，尝试通过对会计估计形成过程中所需的各要素之间的关系进行厘清，从而为会计估计审计提供一些易于理解的思路和方法。

为了向财务报告使用者提供有助于决策的信息，财务报告编制过程中广泛使用了会计估计。尽管会计估计具有不确定性，但是在现行会计准则体系内，并不认为这会削弱财务信息的有用性，因为通常由会计估计提供的信息，都有助于经营业绩的评价或未来现金流量的预测，也就是满足相关性的财务信息质量特征。

例如，固定资产需要估计使用寿命和残值率来分期计提折旧，并计入每期费用或相关资产成本。如果为了追求客观可验证性而不进行估计，那么可能出现的处理方式会是在购买时立即计入费用，或者在报废的当期将原值全额计入损益，因为可验证的重要前提就是根据已经发生的事实进行记录。但这两种方式下的处理，不仅是在会计技术上没有反映该项资产的经济利益消耗方式，也与我们的商业常识相违背，因为一个可以使用八年的资产，在投资决策或者业绩评价时，能够被广泛接受的处理可能就是按八年收回成本的方式进行计算。

然而，尽管会计估计提供的财务信息有助于财报使用者决策，但无论是企业会计人士做出会计估计，还是注册会计师审计会计估计，我国目前实务中在这方面都还有较大的提升空间。除了按账龄、库龄、折旧摊销率计算或重新计算一遍外，对会计估计合理性的评价，就作者观察，刚入行的会计师普遍的感受是无处下手。这背后的原因可能是会计估计并不是基于已经发生了的、易于记录和检查的客观交易或事实，而是涉及广泛具有不确定性的、验证难度较高的假设、判断、模型或估计方法，对这些要素的有效评估，需要深入理解相关概念并运用职业判断。但在仍然是时间紧、任务重、压力大的执业环境下，刚入行会计师不忙的时间可能大部分需要用来补觉(orz)，很难有精力深入地研究和思考。

但随着商业交易日趋复杂、资本市场对财务信息质量要求的提高，会计估计在财务报告编制和审计中确实会越发重要。参考美国、英国和香港等资本市场的发展与监管动态，对会计估计审计的充分理解和有效执行，在未来或许也会是我国注册会计师提高审计质量、降低审计风险、需要投入更多审计资源的重要领域。因此，作者尝试通过厘清会计估计基本概念、深入探讨其性质、特征和形成过程中所需各个要素之间的关系，提供一些易于理解的思路和方法，希望能对有需要的人士有所帮助。

我国实务中可能涉及的与会计估计审计相关的准则，包括中国注册会计师协会发布的《中国注册会计师审计准则第 1321 号——审计会计估计(包括公允价值会计估计)和相关披露》及其应用指南，IAASB 发布的 ISA 540 Auditing Accounting Estimates and Related Disclosures，以及 PCAOB 发布的 AS 2501 Audting Accounting Estimates, Including Fair Value Measurements。相关准则都全面介绍了会计估计审计所需要的实务考虑，包括审计目标、概念定义、风险评估、审计应对、审计结果评价、治理层沟通和底稿记录等等。本文的主要内容集中在概念定义和审计应对环节。

一、会计估计的基本概念

会计估计的定义，根据我国《企业会计准则讲解(2010)》，是指企业对结果不确定性的交易或事项以最近可利用的信息为基础所作的判断。

该定义并没有在《企业会计准则第 28 号——会计政策、会计估计变更和差错更正》(以下简称 CAS 28)和其应用指南中出现，可能是因为在国际财务报告准则中，IAS 8 也只是对会计估计变更进行了定义，而没有对会计估计本身的定义进行说明，仅在 IAS 8.32 中提到，“估计涉及以最近、可靠的信息为基础的判断”(Estimation involves judgements based on latest available, reliable information)。

根据我国会计准则讲解中的定义，会计估计的构成要素有三个，第一是结果具有不确定性的交易或事项，这属于目标对象，需要对其做出会计估计；第二是以最近可利用的信息为基础，这是要求；最后是判断，按照文本结构，这应该是会计估计的性质。根据中文的含义，判断是指“肯定或否定某种事物的存在，或指明某一对象是否具有某种属性的思维过程”，根据 IAS 8 中所用的 Judgement 的含义，是指“经过深思熟虑后形成观点或者做出决策的过程与动作”。

在会计估计是一个判断的情况下，做出会计估计就是做出判断，但一个判断的做出是如何能得到一个具体的、财务报表上的货币金额，似乎在逻辑上缺少了中间环节。因为如果没有中间过程，基于最近可靠的信息进行判断就能出一个数，那就只能是实务中常说的管理层拍一个数。如果真的是这样，会计估计审计过程中要求的评价模型、假设和输入数据，似乎完全没有了实施的基础。另外，如果会计估计的性质是一个判断，似乎也很难反映或概括同属于会计估计的公允价值的特征，因为公允价值的估计明显不只是一个判断，它是一个基于模型、假设和输入数据得出的结果，在这些要素中，可能需要使用判断，但判断本身不能代表这个结果。

这一定义上的困境，在 2021 年 2 月 IASB 发布的 IAS 8 修订稿中得到了解决。该修订稿新增了会计估计的定义，并提供了会计估计形成过程中各个要素的详细说明。

首先，修订的 IAS 8.5 规定，会计估计是指财务报表中具有计量不确定性的货币金额，即会计估计的性质，是一个货币金额，其特征是具有计量上的不确定性。IAS 8.32 进一步解释，计量上的不确定性是由于会计准则要求对某些交易或权利义务以货币金额的方式体现在财务报表中，但这些交易或权利义务的货币金额却不可直接观察，因此只能进行估计。

基于这种计量上的不确定性，IAS 8.32 进一步说明，会计估计的形成需要涉及判断和假设。这里使用“涉及”而不是使用“是”作为谓语动词的原因，在修订稿 BC44 段中提供了解释。IASB 在一开始修订 IAS 8 的征求意见稿中，是将会计估计定义为”当报表项目不能够精确计量时，在应用会计政策中所使用的判断和假设“，这与我国会计准则讲解中的定义相类似。不过在接到反馈意见后，IASB 同意另外一种定义对会计估计的明确区分更有帮助，即“会计估计是指通过需要使用判断和假设的计量方法所得出的结果，而不是判断和假设本身”，因为这可以避免其他在财务报告中使用的判断和假设会被误认为是会计估计。例如，对于收入总额法和净额法会计政策的选择也涉及判断，但这一判断不应该被认为是会计估计。

最后，新增的 IAS 8.32A 段进一步明确了形成会计估计这一不确定性货币金额所需的要素，即企业通过使用计量方法(Measurement Techniques)和输入值(Inputs)来做出会计估计。计量方法包括估计方

法(Estimation Techniques)和估值方法(Valuation Techniques)，前者如用于估计预期信用损失的方法，后者如计量资产或负债公允价值的方法。

综合 IAS 8 修订稿的内容，会计估计是一个报表上的数字金额，具有计量上的不确定性，是通过计量方法和输入值得出的结果，在形成的过程中需要判断和假设。

尽管上述概念已经较为完整，但有一些原理性问题在会计准则中却没有正面的回应，好在审计准则可能为了有助于广大注册会计师具体实施，对于会计估计有了更深入的说明。很有意思的是，虽然会计估计是在 2021 年 2 月发布的 IAS 8 修订稿中才被定义为“财务报表中具有计量不确定性的货币金额"，但无论是上文提及的我国审计准则还是 ISA 540，分别在 2010 年和 2009 年的版本中就都已经采用了类似的定义，而在 2018 年的 ISA 540 和 2019 年的我国会计估计审计应用指南中，对会计估计的性质更是做了丰富的探索。

例如，对于会计估计计量上的不确定性，ISA 540 认为这反映了(人类)知识和数据上存在的固有局限，正是因为这种局限，使得会计估计天生具有主观性，并且导致计量结果与实际结果会存在差异。

这背后的原因，是会计估计涉及的交易或事项都是关于那些未来才会发生的或者假设现在发生了的交易或事项，前者如预计负债，后者如交易性金融资产公允价值。因为人类没有办法准确地预知未来或精确地假设现实，所以在没有客观已经发生了的对象可以直接观察和记录时，想用一个数字将未来的或假设的交易和事项的金额反映在财务报表上，目前认为最精确的计量方案就是使用一个方法或模型，并在使用过程中考虑那些可获得的、能够反映未来交易和事项金额的可观察数据或性质特征，也就是考虑我国准则讲解中所说的“最近可利用的信息”。而在计量方法和可观察数据的选择过程中，因为需要结合具体情况，就涉及到了作出判断；当需要使用不可观察数据或需要对未来事项的发生与否做出判断时，就涉及到了形成假设。

无论是判断还是假设，都包含有主观的成分，这就为管理层偏向提供了空间。又由于形成会计估计所使用的计量模型可能太复杂(如非线性关系)或变量太多，也容易出现管理层认知不足而导致的错误。这些计量不确定性方面存在的主观性与复杂性，共同构成了会计估计可能存在重大错报风险的来源。

二、审计实务中的思路

在审计实务中，当识别了重大错报风险，接下来就需要设计审计程序予以应对。审计准则对于会计估计审计提供了三种审计应对的方向，分别是：

确定截至审计报告日发生的事项是否提供有关会计估计的审计证据；

测试管理层如何作出会计估计；

作出注册会计师的点估计或区间估计，以评价管理层的点估计。

第一项实际上就是实务中经常使用的检查期后事项，诸位想来非常熟悉，无需多言。对于第二项和第三项，虽然都需要基于对会计估计的深刻理解才能执行有效的审计程序，但本文主要主要集中在

第二项，因为第三项在实务中可以被视为是对第二项中某些要素的替代，如使用不同的方法、假设或输入数据。

审计准则对于测试管理层如何作出会计估计，包括测试内部控制和执行实质性程序两个部分，鉴于我国实务中被审计单位的内部控制现状，对于实质性程序的理解和执行可能更为重要。就会计估计的实质性审计程序而言，审计准则分别针对会计估计形成过程中的计量方法、假设和输入数据做了详细的规定，除了输入数据还需要根据客观证据测试其准确性与完整性外，对于计量方法、假设和输入数据的审计程序主要是评价，总结起来有三点，一是评价合理性，二是评价一致性，三是评价是否符合企业会计准则的规定。

一致性较为容易理解，符合企业会计准则也有明确指向，而对于合理性，尽管审计准则提供了一系列可以考虑的因素，但最终确定是否合理，尤其是计量方法是否符合具体情况，审计准则却明确表示这属于职业判断。

虽然职业判断一直被称为玄学，但由我国注册会计师协会在 2015 年 3 月发布的《中国注册会计师职业判断指南》在实务运用方面其实提供了有用的指引。在会计估计审计中运用职业判断，首先是应当遵循既定的标准框架，包括审计准则，也包括会计准则；其次，职业判断是一种在具有不确定性情况下的决策过程，而决策过程的第一步，是要确定职业判断的问题和目标；最后，职业判断应当以具体的事实和情况为依据。基于这些指引，回头再看如何评价计量方法或假设是否合理，可能第一步需要想清楚的是，会计估计的目的是什么。

尽管会计准则中的会计估计种类繁多，但基于对概念框架中财务报告目标的理解，结合各项具体准则，作者认为，如果一项会计估计中的计量方法是合理的，那么该计量方法应当是高度刻画了会计估计结果与输入数据的相关关系或因果关系，并且该关系应当反映了相关交易、事项或权利义务的某项经济特征；如果一项假设是合理的，那么该假设应当是具有现实基础、没有明显偏向，并有机会实现的，无论该项假设是预计一个事项发生与否，还是涉及一项不可观测数据的使用。

三、几种常见的会计估计

基于上述会计估计的概念和实务中的思路，作者选取了几种常见的会计估计，以尝试更清晰地说明一些审计方法如何在实务中进行应用。

存货跌价准备

对于存货跌价准备的计提，实务中很多企业使用的是库龄法。库龄法本身是一种计量方法，或按修订的 IAS 8 来说，是一种估计方法。在该方法中，不同库龄下的存货金额和计提比例是该估计方法所使用的输入数据，其中，不同库龄下的存货金额是可观察和验证的数据，因为其来源可以追溯到入库单上的时间和金额，而计提比例由于不可观测，就需要作出假设。库龄法实质上体现的是，存货跌价准备与不同库龄下的存货金额和计提比例存在一种线性关系，而这种线性关系，对于一家企业估计存货跌价准备是否合理，需要结合具体情况判断，这里的具体情况，是指存货的经济或商业上的性质特征。

例如对于消费电子产品制造的企业而言，库龄法可能就是比较合适的。考虑到消费电子产品种类、型号繁多，更新换代较快，在毛利率没有迹象明显下滑时，库龄法或许是一种能够较好反映存货未来预计现金流量的估计方法。比如根据历史经验，超过 2 年的存货尽管没有物理上的损坏，但基本没有期后销售，并且没有残值，超过 1 年的存货由于市场升级、产品更新，基本只能在下一年销售 30%，也就意味着超过 70%的 1 年存货都会变为 2 年，那么根据会计准则可变现净值旨在反映存货预计未来现金净流量的理念，按照库龄法计提跌价准备，尽管没有对售价、将要发生成本和销售费用进行估计，但对于 2 年以上存货计提 100%、1 年以上存货计提 70%的处理，仍然可以判断为是合理的，因为对于该企业而言，存货跌价准备金额与不同库龄下存货金额和计提比例之间的线性数量关系，根据可获得的历史信息，确实反映了存货可变现净值(未来预计现金净流量)和账面价值的差额。当然，由于会计估计固有的不确定性，实际未来销售不出去的存货与估计的跌价准备金额或许会存在偏差，但考虑到概念框架下如实反映(Faithful representation)质量特征的含义，免于错误并不意味着在所有方面都完美精确，一项会计估计虽然不是精确的，但如果它作为一项估计的性质和估计过程的局限能被清楚无误地描述，并且在估计的形成过程中没有错误，那么它仍然会被认为是如实地反映。所谓形成过程中没有错误，大概是指已经充分利用了可获得的信息，并在选择过程中没有偏向。

与之相对应的，对于生产冷轧钢的企业，用库龄法可能就不太合适，毕竟，在可预见的未来，冷轧钢第一不会过时，第二易于保存，影响其可变现净值的主要是未来售价而不是库龄，另外，由于冷轧钢产品同质化比较高，市场可观察到的价格较多，存货跌价准备估计的核心问题是未来售价的选择，这也就是审计准则中提及的，当存在不同输入数据源需要进行选择时管理层需要做出判断的情形。对该类判断的评价，通常可采取的方式是了解企业选择用于估计存货跌价准备的售价数据，是否与其日常经营定价参考的售价数据来源相一致，如果不一致，需要了解原因并评估是否存在管理层偏向，或者根据其他来源的售价作出注册会计师独立的点估计，与企业的估计结果进行比较。

预期信用损失

与存货跌价准备相类似，但更复杂和主观一点的是预期信用损失。根据新金融工具准则，预期信用损失是指以发生违约的风险为权重的金融工具信用损失的加权平均值，其中的预期，其实是期望值的含义，即按违约风险(概率)为权重计算出的加权平均值，而作为加权对象的信用损失，是指企业按照实际利率折现的、根据合同应收的所有合同现金流量与预期收取的所有现金流量之间的差额。在估计预期信用损失时，根据上述定义，输入数据首先包括合同现金流量，该数据可以通过观察合同或者发票上的金额得到或者验证；其次是预期收取的所有现金流量和违约风险权重，这两个就需要做出估计，因为涉及到未来事项无法直接观察；最后，对于折现率，由于常见的应收账款信用期通常小于 1 年，出于简化考虑，实务中较少考虑该因素的影响。

基于上述预期信用损失定义中所考虑的输入数据，香港资本市场中一种普遍的实务处理方式是评估每个客户的信用风险等级，以信用风险等级为基础，获取评级机构发布的不同信用等级的历史违约风险概率和信用损失率，与该客户的应收账款金额相乘，从而得出预期信用损失的金额估计。下图是实务中常见的穆迪发布的信用风险数据报告。

违约率，第一行数字指的是债券期限，第一列指的是信用评级。

Exhibit 43

Average cumulative issuer-weighted global default rates by letter rating, 1920-2019

	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12	13	14	15	16	17	18	19	20
Aaa	0.00%	0.01%	0.03%	0.07%	0.14%	0.21%	0.30%	0.42%	0.54%	0.69%	0.81%	0.91%	1.02%	1.05%	1.08%	1.14%	1.19%	1.24%	1.29%	1.33%
Aa	0.06%	0.17%	0.28%	0.43%	0.65%	0.91%	1.18%	1.42%	1.66%	1.91%	2.20%	2.51%	2.82%	3.12%	3.34%	3.51%	3.67%	3.86%	4.08%	4.28%
A	0.08%	0.25%	0.50%	0.79%	1.10%	1.43%	1.79%	2.14%	2.52%	2.91%	3.32%	3.71%	4.07%	4.42%	4.82%	5.18%	5.48%	5.78%	6.06%	6.34%
Baa	0.24%	0.69%	1.20%	1.78%	2.37%	2.97%	3.53%	4.13%	4.74%	5.36%	5.97%	6.59%	7.22%	7.80%	8.34%	8.89%	9.40%	9.87%	10.30%	10.75%
Ba	1.17%	2.77%	4.54%	6.40%	8.21%	9.95%	11.56%	13.10%	14.61%	16.19%	17.58%	18.97%	20.29%	21.44%	22.54%	23.61%	24.66%	25.66%	26.55%	27.36%
B	3.26%	7.45%	11.70%	15.59%	19.05%	22.03%	24.71%	27.02%	29.12%	30.95%	32.65%	34.20%	35.74%	37.31%	38.75%	40.20%	41.52%	42.64%	43.52%	44.24%
Caa-C	9.58%	16.97%	22.98%	27.96%	32.12%	35.49%	38.38%	40.95%	43.32%	45.33%	47.28%	49.06%	50.63%	52.19%	53.85%	55.46%	56.95%	58.35%	59.72%	61.09%
IG	0.14%	0.39%	0.70%	1.05%	1.44%	1.83%	2.23%	2.63%	3.04%	3.46%	3.89%	4.32%	4.73%	5.12%	5.50%	5.85%	6.17%	6.47%	6.77%	7.06%
SG	3.67%	7.36%	10.80%	13.91%	16.65%	19.02%	21.13%	23.02%	24.77%	26.43%	27.93%	29.36%	30.72%	31.99%	33.20%	34.39%	35.52%	36.55%	37.44%	38.25%
All	1.50%	3.01%	4.41%	5.66%	6.78%	7.75%	8.61%	9.40%	10.15%	10.86%	11.53%	12.18%	12.80%	13.37%	13.91%	14.42%	8.[illegible]	[illegible]	[illegible]	[illegible]

Source: Moody's Investors Service

信用损失率，第一行数字指的是债券期限，第一列指的是信用评级。

Exhibit 32

Average cumulative credit loss rates by letter rating, 1983-2019*

Rating\Horizon(Year)	1	2	3	4	5
Aaa**		0.01%	0.01%	0.01%	0.02%
Aa	0.01%	0.04%	0.07%	0.11%	0.18%
A	0.04%	0.09%	0.19%	0.30%	0.43%
Baa	0.10%	0.24%	0.41%	0.61%	0.82%
Ba	0.47%	1.37%	2.46%	3.61%	4.61%
B	2.01%	4.86%	7.74%	10.31%	12.58%
Caa_C	5.89%	10.48%	14.39%	17.62%	20.39%
IG	0.05%	0.13%	0.24%	0.36%	0.50%
SG	2.52%	5.12%	7.58%	9.72%	[illegible]
All Ratings	1.00%	2.00%	2.91%	3.68%	4.31%

然而，尽管违约概率 x 信用损失率 x 风险敞口(合同现金流量)=预期信用损失的计量方法符合会计准则的规定，且违约率和信用损失率使用的是普遍认可的数据来源，但实务中仍然需要注意的是，违约率和信用损失率的选择是基于信用风险评级进行，而信用风险评级是企业内部根据一套方法进行评定，该评级方法是否与穆迪的评级方法一致，其中就涉及到了判断，而这需要进一步执行测试，以了解和评价企业的评级方法。第二个需要注意的是，该数据代表的实际上是全球违约率和信用损失率，其过程经过了选择与加权，这些数据是否适用于企业所在地区的客户，可能需要进一步考虑，因为这其中实际上是存在了一个假设，即该评级下的数据就代表了企业客户的信用风险特征，但这一假设并不是天然合理，可以通过追溯复核或比较国内其他的数据源进行验证。最后，根据 CAS 22.58，预期信用损失除了考虑过去事项、当前状况外，还要考虑未来经济状况预测，即前瞻性因素，而这个前瞻性因素数据如果不是通过宏观经济变量或行业统计指标与信用损失之间的计量模型进行回归得出，通常也是一个主观性非常高的假设，不过由于其影响通常较小，实务中可以通过敏感性分析判断其是否适当，比如前瞻性因素是预期信用损失率的 5%，那么可以按 10%或者 1%进行测算，观察不同数据下的结果与企业估计金额之间的差异。

不过，上述的计量方法虽然理论上可行，但存在诸多限制因素，如需要高质量的数据源、专业程度较高的客户信用评级体系和需要相关专业人士花费较多的时间，因此，在香港市场这项工作通常会请 Valuer 完成。在我国大陆地区，考虑到这些限制性因素，常用的预期信用损失计量方法仍然是账龄法。账龄法的合理性在于，应收账款的账龄一定程度上反映了违约风险的高低，应收账款账龄越长，违约风险越高，发生信用损失的可能性越大，因此，用不同账龄下的应收账款和坏账计提比例相乘，看起来是有了一个相对合理的估计金额。

但是，实务中账龄法有一个核心问题一直难以解决的是，坏账计提比例这一假设出来的数据是否有充分的依据。不像新金融工具准则实施后介绍的迁徙率模型，其损失率是根据历史损失率和每一账龄与下一账龄迁徙比率的乘积计算得出，并经过前瞻性因素调整，实务中使用的账龄法，其估计方法中并不会考虑不同账龄之间的迁徙率，常见的坏账比例通常是 1 年以内 3-5%、1-2 年 20%、2-3 年 50%、3 年以上 100%的模式，这种明显是拍出来的坏账比例既没有反映历史信息，也没反映现实状况，更反映不出前瞻性因素影响，很难说是在假设的选择过程方面免于错误，也就说不上如实反映了应收账款面临的信用风险特征。如果在追溯复核中发现本期计提和本期转回的金额双高，事实上也就基本意味着坏账估计的准确性存在较大的偏离。

例如，一家企业的客户包括三大电信运营商和其他众多中小企业，尽管三大电信运营商的应收账款回款周期较长，如信用期 1 年，实际付款日可能是在 2 年之后，但从来没有过坏账，而其他类型的客户信用期通常为 180 天，但账龄在 1 年以内的应收款有过无法收回的记录。在这种背景下，如果按 1 年以内 5%、1-2 年 20%的假设与方法对所有应收账款计提信用减值准备，就会使得减值准备金额偏高，因为这实际上并没有根据现实可获得的信息来反映应收账款所面临的预期信用风险，不仅是计提比例这一假设的输入数据问题，也是没有将不同信用风险特征的客户分组估计的方法问题。就三大运营商的应收款而言，无论是根据历史经验还是现在的信用风险状况，发生损失的主要风险来源可能都不在于对方违约而导致的无法收回账款，而是在于长期不回款损失的时间价值，但根据三大运营商的信用评级，代表应收账款时间价值的折现率大概率是达不到上述坏账计提比例的水平。

不过好在的是，通常按上述模式计算出的信用减值准备的金额较高，在审慎性方面有所保证，当经济下行真有坏账发生需要核销时，可能不会出现重大的波动。另外，如果企业的某一客户真的存在了重大违约风险，实务中通常会进行单项评估，较少出现计提不足的情况。不过从概念框架的角度来看，本期多计提，就意味着未来可能会冲回，因此很难说是能够满足如实反映的中立性要求。

公允价值与资产减值

另外值得提及的是公允价值估计。公允价值估计与存货跌价准备或预期信用损失这些关于未来事项的会计估计不同，它是对于计量日那一天的资产、负债金额做出估计，通常是交易发生日或资产负债表日。尽管不是预计未来事项，但由于该金额是假设在计量日发生的交易价格，在没有直接可观察的价格时，就只能基于公允价值的定义，使用估值方法和输入数据进行估计。

尽管公允价值的定义略有晦涩并看起来难以应用，即市场参与者在计量日发生的有序交易中，出售一项资产所能收到或者转移一项负债所需支付的价格，但这其实揭示了一个公允价值的基本原则，即在做估值假设时，应当从市场参与者的角度考虑，这与资产减值准则中考虑预计未来现金流量时应当从企业的角度出发有所不同。

公允价值的估值方法较为明确，如市场法、收益法和成本法，每一种方法下又有不同的细分，如市场法下的市盈率法或市净率法，收益法下的折现法或期权定价模型。由于这些方法都是被普遍认可并且具有一定金融或经济理论依据的方法，因此在审计过程中通常不会对这些方法本身的合理性提出异议，真正需要评价的是这些方法是否适用于具体情况。例如，在股权激励计划下向员工授予股票期权，如果该期权的行权条件包括要求目标股票未来达到某一价格才可行权(即市场条件)，那么如 PCAOB AS 2501 下的实务问答所提示的，该期权的定价模型应当选择二叉树，而不能选择 Black-Scholes-Merton，因为后者的模型中并不考虑市场条件对期权价值的影响。

在实务中，根据我国历年的监管提示，公允价值估计的重大错报风险也确实不是主要来源于模型方法，而是在于假设与输入数据。造成这一现状的重要原因可能是尽管估值模型的理论基础都非常完善，但相应模型下所需的输入数据中不可观察的部分实在太多，因此需要大量的假设与判断。需要假设与判断本身没有问题，会计准则或估值方法中都允许其存在并有所要求，只不过当这些假设与判断牵涉了重大利益时，无论是对赌协议下的压力还是需要保证上市公司业绩，管理层主观判断和假设下的偏向都难以避免，尤其是在未来现金流量预测时，普遍洋溢着没有现实基础的过度乐观。这种情况下对假设的评价，大多数时候就需要考虑我国审计准则应用指南所提及的“假设合理性取决于管理层执行某项措施的意图和能力”，其中，意图可以通过董事会纪要或批准的预算来予以印证，但能力的评价就存在一定的困难，因为这确实需要对行业现状、未来市场和公司组织与资源的综合考虑，也意味着需要行业知识和经验来支持判断。例如，如果了解我国智能手机的现在保有量、更换频率和终端市场的竞争状况，再看手机零部件制造企业盈利预测中未来三年每年 30%以上的增长，还是在毛利率不降的情况下，可能就会很容易认为其合理性存在疑问，从而进一步了解管理层做出该假设输入值的基础，以判断是否存在偏向。

这种主观的假设和判断不仅在公允价值中广泛存在，在资产减值中也是如此。对于初入行的会计师而言，除了需要让更有经验的注册会计师参与外，最重要的可能还是保持职业怀疑，不轻信管理层过于乐观的说法。一般考虑可以执行的程序包括对每个假设下的输入值进行历史和行业的比较，如预计未来现金流量中的收入增长率、毛利率和成本费用率，也包括对外部数据取得过程和来源的检查，如计算权益资本成本所使用的无风险利率、β 值和市场回报率等等。当企业所使用的输入数据与历史、行业或其他外部的数据之间存在重大偏差时，可能需要进一步了解原因、执行敏感性分析或独立估计，以评价是否可能存在估计的错报。

预计负债

重大错报风险同样主要来源于判断和假设，而不是估计方法的领域还有法律诉讼。当企业面临诉讼案件时，法院判决的走向、是否应确认负债，以及可能赔偿的金额都需要管理层做出判断和假设。在这种情形下，除了获得企业的法务或律师意见外，如果会计师有能力阅读相关法律或司法解释、在裁判文书网检索类似案件进行分析对比，可能也会是一个较为有效的评价方法。例如，食品生产企业因为食品安全问题遭到起诉，企业根据律师意见判断自己可能败诉，按照消费者实际治疗和误工损失的金额计提了预计负债，但根据过往类似案件的检索，最终判决结果都是食品企业按照《食品安全法》以消费者支付价款的十倍或损失的三倍进行赔偿，那么在没有额外的证据情况下，企业对赔偿金额的假设可能就很难被认为是合理的。

四、最后

会计估计的主观性和复杂性，使得实务中常用的测试和分析程序难以应对，当没有客观的证据直接进行验证时，以职业判断为核心的评价程序就是合理保证财务报表是否如实反映的唯一路径。然而这其实对会计师提出了很高的职业要求，因为不像是抽凭、发函、重新计算只需要核对执行，想要对模型与假设做出评价并得出适当的结论，会计师需要熟悉准则、行业经验丰富，对商业和经济实质具有深刻认知，并保持客观独立和职业怀疑。

不过，这种高要求，可能也在一定程度上反映了会计师作为专业人士，面对复杂、困难问题应有的综合能力，或许也是这一行业被认为专业或应当受到尊敬的来源之一。就如《中国注册会计师职业判断指南》所说，审计实务工作不能单纯地依靠机械执行，职业判断作为专业胜任能力的核心，亦是注册会计师行业的精髓。

附录十八

这五起司法案例揭示股东如何合法规避破产企业欠税连带责任

来源：华税　作者：华税　日期：2021 年 5 月 7 日

编者按：最高人民法院 2021 年工作报告指出，各级法院 2020 年度审结破产案件 10132 件，涉及债权 1.2 万亿元。2021 年度工作安排提出，加强破产审判工作，推动健全便利、高效、有序的市场主体退出制度。在破产程序启动前后，企业如何有效应对，以期顺利办理税务注销、避免欠税责任波及股东？本篇文章结合五起真实的司法裁判案例对前述问题予以分析。

一、案例引入

案例一：温州市地方税务局鹿城税务分局诉 A 公司股东损害公司债权人利益责任纠纷一案（（2015）温龙商初字第 1047 号）

案情简介：A 公司由王某甲、王某乙投资设立，并由王某乙担任公司法定代表人。2013 年 7 月 30 日，温州市中级人民法院裁定受理 A 公司为被申请人的破产案件。2014 年 1 月 23 日，温州市中级人民法院裁定确认温州市地方税务局鹿城税务分局享有税收债权 37084.95 元、普通债权 6364.72 元。同日，温州市中级人民法院以 A 公司未向管理人提交任何财产、账册导致无法全面清算为由，裁定宣告其破产并终结破产程序。鹿城税务分局因未能实现对 A 公司的上述债权，故向温州市龙湾区人民法院提起诉讼。

税局诉讼请求：请求判令股东王某甲、王某乙连带清偿原 A 公司所欠的税款及滞纳金等款项共计 43449.67 元。

法院裁判：王某甲、王某乙作为原 A 公司的股东，在破产程序中经通知拒不提供真实完整的财务账册，致使破产管理人无法追查该公司的财产，税务局作为 A 公司的债权人，有权要求两被告承担连带清偿责任。判令被告王某甲、王某乙对原告温州市地方税务局鹿城税务分局享有的税收债权 37084.95 元及普通债权 6364.72 元承担连带清偿责任。

法律依据：《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（二）》第十八条第二款：有限责任公司的股东、股份有限公司的董事和控股股东因怠于履行义务，导致公司主要财产、账册、重要文件等灭失，无法进行清算，债权人主张其对公司债务承担连带清偿责任的，人民法院应依法予以支持。

案例二：温州市地方税务局鹿城税务分局诉 B 公司股东损害公司债权人利益责任纠纷一案（（2015）温鹿商初字第 3830 号）

案情简介：B 公司成立于 2010 年 7 月 6 日，股东为巨某、林某和李某。2013 年 5 月 16 日，温州市鹿城区人民法院根据案外人李某某（B 公司债权人）的申请，裁定受理 B 公司破产清算一案。2014 年 11 月 18 日，温州市鹿城区人民法院作出民事裁定书，裁定确认温州市地方税务局鹿城税务分局对 B 公司享有的债权为 166148.2 元，其中包括税费 151436.33 元，滞纳金 14711.87 元。同日，B 公司的

管理人以 B 公司可供清偿的财产为 0 元，财产已经不足以清偿破产费用为由，申请法院终结 B 公司破产清算程序。法院裁定宣告 B 公司破产，并终结了 B 公司破产程序。在破产清算程序中，B 公司股东仅向管理人提供了部分账册，导致无法进行清算。最终，温州市地方税务局鹿城税务分局的债权未得到清偿，故向法院提起诉讼。

税局诉讼请求：判令股东巨某、林某和李某连带清偿原 B 公司所欠的税款及滞纳金等款项共计 166148.2 元。

法院裁判：巨某、林某和李某作为 B 公司的股东，怠于履行股东义务，致使 B 公司部分的账册灭失，在 B 公司破产清算程序中没有提供完整的财务账册，导致无法进行清算，应当对 B 公司的债务依法承担连带清偿责任。判令被告巨某、林某、李某对 B 公司欠原告温州市地方税务局鹿城税务分局的税费 151436.33 元及滞纳金 14711.87 元承担连带清偿责任。

法律依据：《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（二）》第十八条第二款：有限责任公司的股东、股份有限公司的董事和控股股东因怠于履行义务，导致公司主要财产、账册、重要文件等灭失，无法进行清算，债权人主张其对公司债务承担连带清偿责任的，人民法院应依法予以支持。

案例三：国家税务总局丽水市税务局与被告胡某股东损害公司债权人利益责任纠纷一案（（2019）浙 1126 民初 237 号）

案情简介：截至 2018 年 5 月，C 公司欠缴原丽水市地方税务局、丽水市国家税务局税费及滞纳金合计 460204.31 元，其中税款及社会保险费债权 353013.78 元，普通债权 107190.53 元。C 公司为一人有限责任公司，法定代表人胡某下落不明，未能提供债务人实际财产状况及账簿、文书等资料，导致管理人无法追查债务人的财产，无法进行清算，且管理人经依法调查得知债务人名下无相关房地产及车辆登记信息。丽水市中级人民法院（2018）浙 11 破 4 号民事裁定认为该行为属滥用公司法人独立地位和股东有限责任损害债权人利益的行为。故国家税务总局丽水市税务局向丽水市庆元县人民法院提起诉讼。

税局诉讼请求：判令被告股东胡某连带清偿 C 公司所欠税费及滞纳金合计 460204.31 元（其中税款及社会保险费债权 353013.78 元、普通债权 107190.53 元）。

法院裁判：被告胡某系 C 公司单一股东，在该公司破产清算期间，因被告胡某下落不明，未能提供公司实际财产状况及账簿、文书等资料，导致无法追查债务人的财产，无法进行清算，被告的行为被丽水市中级人民法院裁定认定为滥用公司法人独立地位和股东有限责任损害债权人利益的行为，且也无证据证明公司财产独立于被告个人的财产，故被告应当对公司债务承担连带责任。判令被告胡某对 C 公司欠原告国家税务总局丽水市税务局的税费及滞纳金合计 460204.31 元承担连带清偿责任。

法律依据：《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（二）》第十八条第二款：有限责任公司的股东、股份有限公司的董事和控股股东因怠于履行义务，导致公司主要财产、账册、重要文件等灭失，无法进行清算，债权人主张其对公司债务承担连带清偿责任的，人民法院应依法予以支持。

案例四：逃避追缴欠税 203 万，判处有期徒刑四年（（2020）京 0111 刑初 460 号）

案情简介：王某系 D 公司的法定代表人。2007 年 5 月 17 日至 6 月 5 日，北京市房山区国税局对 D 公司 2003 年 1 月 1 日至 2006 年 12 月 31 日企业所得税纳税情况进行检查，后于 2008 年 6 月 12 日向 D 公司送达《税务处理决定书》，要求 D 公司补缴 2005 年 1 月 1 日到 2006 年 12 月 31 日期间企业所得税税款 2456893.64 元。D 公司补缴后仍欠缴税款和滞纳金 2036608.54 元，形成欠税。经调查，2009 年 7 月 13 日后，该公司将售楼收入存入个人账户，而未存入向税务机关备案银行账户，该公司法定代表人王某逃匿，致使税务机关无法追缴欠税款共计 2036608.54 元。

公诉机关指控：王某作为公司的法定代表人，其行为触犯了《中华人民共和国刑法》第二百零三条之规定，应当以逃避追缴欠税罪追究其刑事责任。

法院裁判：被告人王某身为 D 公司的法定代表人，明知公司欠缴应纳税款，仍采取转移、隐匿公司财产的手段，致使税务机关无法追缴欠缴税款人民币 203 万余元，其行为已构成逃避追缴欠税罪，判处王某有期徒刑四年，并处罚金 205 万元。

法律依据：《刑法》第二百零三条：纳税人欠缴应纳税款，采取转移或者隐匿财产的手段，致使税务机关无法追缴欠缴的税款，数额在一万元以上不满十万元的，处三年以下有期徒刑或者拘役，并处或者单处欠缴税款一倍以上五倍以下罚金;数额在十万元以上的，处三年以上七年以下有期徒刑，并处欠缴税款一倍以上五倍以下罚金。

案例五：逃避追缴欠税构罪免刑，对单位处罚金（（2020）青 2222 刑初 4 号）

案情简介：韩某为 E 公司法定代表人。2018 年 10 月 20 日，E 公司申报 2018 年 7 月 1 日至 2018 年 9 月 30 日的增值税及附加 52264.71 元，但一直未缴纳，国家税务总局祁连县税务局分别于 2018 年 10 月 25 日和 2018 年 11 月 23 日向该企业财务人员下达《税务事项通知书》，责令期限缴纳，在此期间 E 公司与韩某不配合，以公司无资金为由拒不缴纳税款。国家税务总局祁连县税务局于 2018 年 11 月 12 日和 14 日发布欠税公告，但 E 公司和韩某依然未缴纳税款。经公安机关侦查，韩某有能力支付欠缴税款但拒不支付。韩某到案后，E 公司将欠缴税款、滞纳金及罚款缴纳完毕。

公诉机关指控：被告单位 E 公司、被告人韩某的行为触犯了《中华人民共和国刑法》第二百零三条之规定，犯罪事实清楚，证据确实、充分，应当以逃避追缴欠税罪追究其刑事责任。

法院裁判：被告单位 E 公司对应缴税款未予缴纳，其法定代表人韩某在将 E 公司实际经营的某饭店以 335 万元的价格转让后，采取不入公司账户和转移等手段，不及时缴纳税款，致使税务机关无法追缴税款达一万元以上，被告单位及作为主要负责人的被告人韩某行为构成逃避追缴欠税罪，应予处罚。关于逃避追缴欠税数额，对于无证据证明被告人有转移、隐匿行为的部分不予认定，对于 E 公司对公账户内可以划扣而税务机关未进行扣划的部分不予认定，认定数额为 46383.25 元。鉴于被告单位、被告人逃避追缴欠缴税款 46383.25 元，到案后缴纳了全部所欠税款、滞纳金以及行政罚款，损失已全部挽回，情节轻微，被告人韩某能如实供述犯罪事实，自愿认罪认罚，系初犯、偶犯，税务机关提出从轻处罚的建议，故判决被告单位 E 公司构成逃避追缴欠税罪，处罚金 46383.25 元；被告人韩某构成逃避追缴欠税罪，免予刑事处罚。

法律依据：《刑法》第二百零三条：纳税人欠缴应纳税款，采取转移或者隐匿财产的手段，致使税务机关无法追缴欠缴的税款，数额在一万元以上不满十万元的，处三年以下有期徒刑或者拘役，并处或者单处欠缴税款一倍以上五倍以下罚金；数额在十万元以上的，处三年以上七年以下有期徒刑，并处欠缴税款一倍以上五倍以下罚金。第二百一十一条：单位犯本节第二百零一条、第二百零三条、第二百零四条、第二百零七条、第二百零八条、第二百零九条规定之罪的，对单位判处罚金，并对其直接负责的主管人员和其他直接责任人员，依照各该条的规定处罚。

二、企业资不抵债形成欠税，哪些情形会引发股东承担连带责任

根据《公司法》第三条规定，公司作为企业法人，有独立的法人财产，公司以其全部财产对公司的债务承担责任。有限责任公司的股东以其认缴的出资额为限对公司承担责任；股份有限公司的股东以其认购的股份为限对公司承担责任。因此，企业出现资不抵债情形时，可通过启动正常的清算、破产程序完成公司注销，股东无需对企业欠税承担连带清偿责任。为防止股东滥用公司人格，损害债权人利益，公司法及其司法解释对股东应当承担连带赔偿责任的情形予以详细规定，前引案例中，公司股东因怠于履行义务，致公司无法进行清算，税务机关作为债权人要求股东承担连带责任，法院判决支持税务机关请求。以下根据公司法及其司法解释规定，对可能引发股东承担连带责任的情形予以列示：

（一）出资过错——虚假出资、出资不足、抽逃出资

根据《公司法》第二十八条、三十条，《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（二）》第二十二条第二款等规定，股东应当按期足额缴纳公司章程中规定的各自所认缴的出资额。作为设立公司出资的非货币财产的实际价额显著低于公司章程所定价额的，应当由交付该出资的股东补足其差额;公司设立时的其他股东承担连带责任。公司财产不足以清偿债务时，债权人主张未缴出资股东，以及公司设立时的其他股东或者发起人在未缴出资范围内对公司债务承担连带清偿责任的，人民法院应依法予以支持。

根据《公司法》第三十五条规定，公司成立后，股东不得抽逃出资。股东存在关联交易、将注册资金的非货币部分在验资完毕后部分或全部抽走、通过虚假诉讼抽逃公司资产等行为，损害债权人合法利益的，税务机关可以作为债权人直接要求股东承担相应的法律责任。

（二）经营过错——公司与股东财产混同、股东滥用公司人格

根据《公司法》第六十三、二十条规定：一人有限责任公司的股东不能证明公司财产独立于股东自己的财产的，应当对公司债务承担连带责任，滥用公司法人独立地位和股东有限责任，逃避债务，严重损害公司债权人利益的，应当对公司债务承担连带责任。具体而言，多表现为：股东与公司资金混同，利用股东个人账户收取公司款项，致使公司与股东个人资产无法清晰界定。

（三）恶意解散——股东在解散清算过程中存在过错

清算分为解散清算和破产清算，二者在制度目标、具体制度设计方面存在较大差异，解散清算因股东通常作为清算组成员，因此公司法司法解释对解散清算程序中，股东可能承担连带责任情形规定较为详细，根据《最高人民法院关于适用<中华人民共和国公司法>若干问题的规定（二）》第十一、

十五、十八、二十、二十三等条文规定，股东在清算过程中存在过错，导致公司财产贬值、流失、毁损、灭失，造成债权人损失的，债权人有权要求股东在造成损失范围内，对公司债务承担赔偿责任。税务机关作为税收债权人，在公司股东出现下述情形时，也同样可以债权人身份提起诉讼，要求股东对税收债务承担连带责任。这些情形具体又可分为 6 种：

1、清算组未按规定履行通知和公告义务

公司股东通常会作为清算组成员，参与解散清算。清算组应当按照《公司法》规定，将公司解散清算事宜书面通知税务机关，并在全国或者公司注册登记地省级有影响的报纸上进行公告。清算组未按规定履行上述义务，导致税务机关未及时申报欠税债权而未获清偿的，需要对税务机关因此造成的损失承担连带责任。

2、清算组执行未经确认的清算方案

公司自行清算的，清算方案应当报股东会或者股东大会决议确认；人民法院组织清算的，清算方案应当报人民法院确认。清算组执行未经确认的清算方案，给公司或者税务机关造成损失的，需要对税务机关因此造成的损失承担连带责任。

3、股东未在法定期限内成立清算组开始清算

有限公司的股东、股份公司的董事和控股股东未在法定期限内成立清算组开始清算，导致公司财产贬值、流失、毁损或者灭失，不能清偿欠税的，需要对税务机关因此造成的损失承担连带责任。

4、股东怠于履行义务导致无法进行清算

有限公司的股东、股份公司的董事和控股股东因怠于履行义务，导致公司主要财产、账册、重要文件等灭失，无法进行清算，不能清偿欠税的，需要对税务机关因此造成的损失承担连带责任。

5、股东未经清算即办理注销或提供虚假清算报告骗取公司注销

有限公司的股东、股份公司的董事和控股股东、以及公司的实际控制人未经依法清算即办理注销登记，或提供虚假的清算报告，骗取公司登记机关办理法人注销登记，导致公司欠税未得到清偿的，需要对税务机关因此造成的损失承担连带责任。

6、清算组在清算过程中存在其他过错

清算组成员从事清算事务时，违反法律、行政法规或者公司章程，给公司或者税务机关造成损失的，需要对税务机关因此造成的损失承担连带责任。

（四）破产清算——股东在破产清算过程中存在过错

破产清算是指企业依据《企业破产法》实施的清算，与解散清算不同，破产清算主要由第三方机构担任的管理人主导实施。但是，破产程序中，仍然可能因股东过错，对债权人造成损害。根据《企

业破产法》第二十五条，进入破产清算程序后，管理人应当接管债务人的财产、印章和账簿、文书等资料。实践中，可能出现因股东怠于履行义务，导致公司主要财产、账册、重要文件等灭失的情况。

发生此种情形，且破产公司有欠税的，司法机关通常会参照《最高人民法院关于适用<中华人民共和国公司法>若干问题的规定（二）》第十八条的规定，判令股东对因此造成的税务机关损失承担连带责任，本文前述 3 个案例即属于此种情形

三、企业欠税怎么办？避免欠税责任波及股东个人责任的要点提示

（一）警惕因小失大，避免转移、隐匿资产、销毁账簿等行为

根据《最高人民法院关于适用若干问题的规定（二）》第十八条的规定，有限责任公司的股东因怠于履行义务，导致公司主要财产、帐册、重要文件等灭失，无法进行清算，债权人可主张其对公司债务承担连带清偿责任。前引第一类三个案例中，股东、实际控制人由于隐匿、销毁账簿，致使破产清算无法正常进项，税务机关要求向股东个人追偿税款的请求得到法院支持；第二类两个案例中，有证据显示股东个人存在转移财产行为，不仅无法实现追偿税款责任的阻断，还将面临被追究逃避追缴欠税罪的刑事责任。因此，企业无力缴纳税款，应当按照要求向税务机关提出延期缴纳申请，并定期向税务机关报告生产经营、债权债务、欠税原因等情况，使税务机关能够直观看到企业经营的实际情况，警惕因小失大。

（二）破产程序启动前先行对企业财税状况全面清查或审计

部分企业在日常经营中忽视税务风险管理，存在通过个人账户收款隐匿收入、账簿上虚列支出、通过股东借款长期挂账方式帮助股东或员工偷逃个税等行为，上述行为均可能会引发偷税认定风险，即使公司仍可能由法院裁定宣告破产，对偷税行为负有直接责任人员仍可能被追究刑事责任。

其次，公司破产程序可能因包括税务机关在内的债权人申请提起，企业也应在出现经营恶化情况时，未雨绸缪，对可能引发股东连带责任的情形进行检视，必要时聘请第三方中介机构进行专项审计。

（三）凭借终结破产程序裁定向税务机关申请注销，由税务机关即时出具清税文书

《国家税务总局关于深化“放管服”改革更大力度推进优化税务注销办理程序工作的通知》（税总发〔2019〕64 号）第一条第三款规定，经人民法院裁定宣告破产的纳税人，持人民法院终结破产程序裁定书向税务机关申请税务注销的，税务机关即时出具清税文书，按照有关规定核销“死欠”。

《关于推动和保障管理人在破产程序中依法履职进一步优化营商环境的意见》（发改财金规〔2021〕274 号）规定，经人民法院裁定宣告破产的企业，管理人持人民法院终结破产清算程序裁定书申请税务注销的，税务部门即时出具清税文书，按照有关规定核销“死欠”，不得违反规定要求额外提供证明文件，或以税款未获全部清偿为由拒绝办理。

根据上述规定，如果企业经过破产清算确实没有财产能够清缴税款，可以凭借破产程序裁定向税务机关申请注销，核销“死欠”，以法律规定的形式完成企业的正常欠税处理。

小结：企业无力缴纳欠税，应当及时向税务机关申请延期缴纳，报告生产经营情况，制定税款补缴计划。企业启动破产清算程序的，应当借助税务律师等涉税专业服务机构的支持，在程序启动前对企业财务税务情况进行全面审核，在破产清算终结后，凭借人民法院终结破产清算程序裁定书申请税务注销，避免因对企业欠税怠于处理而对股东个人造成影响。

附录十九

华税律师接受凤凰网采访，就娱乐圈“阴阳合同逃税”等问题发表专业意见

来源：华税　作者：华税　日期：2021 年 5 月 7 日

编者按：近日，郑爽偷逃税事件持续发酵，引发公众的广泛关注。国家广电总局、国家税务总局相继发声，要严查阴阳合同等方式涉嫌偷逃税行为。近日，华税律师事务所张倩律师就娱乐圈阴阳合同等问题接受凤凰网采访并发表专业意见。

律师解读阴阳合同：隐瞒真实收入，只是明星避税手段之一

来源：凤凰网 日期：2021 年 4 月 30 日 记者：隋晓萌

近日，郑爽偷逃税问题受到网络关注，明星通过签订阴阳合同、拆分收入获取天价片酬的方式引发热议。凤凰网娱乐独家连线多位税务律师，就“阴阳合同”背后的灰暗操作进行详细解读。

“阴阳合同”频繁出现为什么？

对于“阴阳合同”这一现象的出现， 北京都高律师事务所税务律师高晓霞律师解释，在商业交易过程中，一个事项合作双方一般只会签署一份协议，而价格高的项目，有些人为了能够少缴税款，会制定价格不同的两份协议，真实的对内，虚假的对外。对外缴税时，往往只出示价格低的假合同，隐藏部分收入。

华税律师事务所张倩律师透露，娱乐圈“阴阳合同”频繁出现的主要原因有两个。其一是为了躲避影视界的“限薪”政策。明星天价片酬严重影响影视行业的健康发展，相关部门曾多次发文要求加强对天价片酬的治理。在这样的背景下，为了躲避“限薪”，就出现了通过“阴阳合同”的方式隐匿真实片酬的情况。

其次，是为了逃避税款。娱乐圈明星艺人片酬高，如果依法纳税，所应缴纳的税款也就较大，为了少缴税款，就出现了通过阴阳合同的方式隐瞒真实收入逃避纳税的情况。

对于娱乐圈屡禁不止的“阴阳合同”，高晓霞律师指出该行为没有遵从实际的商业交易金额。这种把交易价格下调的行为会直接影响国家税收，税务机关可根据税款流失的具体金额做出相应处罚。

娱乐圈避税手段有很多？

除了备受关注的阴阳合同之外，娱乐圈明星还存在多种的避税手段。华税律师事务所张倩律师表示，为了应对税收征管，解决影视行业收入畸高、隐形成本无法扣除的问题，影视公司、明星及个人工作室还可能选择通过虚开发票套取资金、滥用税收优惠政策、滥用核定征收等所谓的筹划方法降低税负。

高晓霞律师也透露，有些明星工作室会注册在税收“洼地”，一般来说正常设立工作室的税收比例达到 35%，但是在税收洼地，公司只需要 5% 、6%就可以完税 。

而在律师们看来，明星工作室扎堆在海南成立，“少缴税”便是其中一个重要原因。张倩律师表示，2020 年 6 月以来，海南企业所得税税率从 25%降至 15%，海南个人所得税的最高边际税率从 45%降至 15%，这使得明星在海南能少交一笔可观的个税，从而拿到更多的收入。

艺人为何扎堆注销工作室？

谈到近期娱乐圈 75 位一线艺人注销 200 家关联公司，华税律师事务所张倩律师表示，如果是由于受到疫情的影响，一些公司因经营问题出现一定程度的停业也比较正常。但由于近期郑爽事件的持续发酵，大量艺人的关联公司在较短时间集中注销也难免让大家有所猜测。

她坦言，对于明星个体，通过设立公司进行合理节税是比较正常的一种方式，但是也很难避免为了少缴税款而走一些“捷径”。2018 年范冰冰逃税案发生时，便牵出一大批明星工作室自查补税的问题。国家广电总局、国家税务总局近日相继发声，要严查“阴阳合同”等方式涉嫌偷逃税行为，这可能会迎来对于影视行业税收问题的新一轮整治。

与此同时高律师也表示，虽然娱乐圈避税手段多样，但是根据 2019 年个人所得税法 “反避税款”规定，税务机关可对个人进行纳税调整，要求补缴税款和利息。此外，若真的涉及到违法税务问题，即便是已经注销的工作室，税务机关也可以依法倒追到股东个人承担责任。

附录二十

从六起税务稽查案件看房地产企业土地增值税清算的纳税调整风险

来源：华税　作者：华税　日期：2020 年 5 月 8 日

近年来，伴随着全国各地税务机关集中铺开土增税清算审核，一些房地产企业因土增税处理不当，被列为税务检查或稽查对象，并最终收到了土增税调整的处理决定。此外，在清算审核中，税务机关还掌握了大量房地产企业土增税的第一手涉税资料，这些纳税信息可能用于和后续的房地产企业土增税申报进行比对，从而可能引起土增税调整的连锁反应。

拒不申报及账簿资料不全是土增税调整风险的高发地带，除此之外，对于进行了土增税申报，并提交了纳税资料的企业，如果税务机关从纳税资料中发现异常，例如瞒报收入，虚报扣除项目，以及申报收入偏低的，也会采取税务检查或稽查措施，并对企业涉税事项进行调整。

本文将结合近年来发生的六起土增税调整典型税务稽查案例，深入分析房地产企业土增税调整风险，提示房地产企业加以关注并做好事前防范。

一、商品房销售价格低于房地产评估价格被调增收入

1992 年 9 月，A 公司开始在 X 地块上开发建设 X 项目。

2011 年 8 月，X 省 Y 市 Z 区地税局作出《土地增值税清算通知书》，认定 A 公司“已符合土地增值税清算条件”，“自收到本通知之日起 90 日内”办理土地增值税清算手续。

2011 年 12 月，因 A 公司超期未作清算，Y 市税务局对 A 公司展开税务检查，并委托 B 税务师事务所对 X 项目的转让房地产收入总额进行涉税鉴证。同月，A 公司委托 C 会计师事务所进行土增税清算鉴证，并出具《土地增值税清算鉴证报告》。

2013 年 6 月，A 公司向 Y 市税务局评估分局提交《关于确认 X 项目土地增值税清算结果的报告》。认为：其根据税务机关发出的土地增值税清算通知和要求，已聘请中介机构 C 会计师事务所作出了土地增值税清算鉴证报告，并按鉴证报告结果申报缴纳土地增值税 1,111 万元。

2014 年 7 月，Y 市税务局向 A 公司送达《土地增值税清算核实意见书》。称涉案项目已初核完毕，请于接到通知书之日起 5 日内对以下内容进行核实：……销售收入拟调增 1,346,817.64 元……，应补缴土地增值税。

A 公司不服，先后提起行政复议和行政诉讼。X 省税务局认为：《X 省地方税务局关于土地增值税清算有关问题的通知》（X 地税发〔2009〕187 号）第三条规定，“对商品房销售价格明显偏低的，其收入按下列方法和顺序确认：（一）按本企业同期、同类商品房的平均价格确定；（二）按本企业近期、同类商品房的平均销售价格确定”。本项目中，B 税务师事务所对售价偏低的房屋按同月同类型均价进行调整，但由于存在一月只售一套房情况，无参考价格。Y 市税务局遂按当年同季度同类型均价下调 20%为标准，对该项目整个收入重新计算调整。

X 省 Y 市中级人民法院认为，Y 市税务局对售价偏低收入调整合法、合理，判决驳回 A 公司的诉讼请求。X 省高级人民法院判决驳回 A 公司再审申请。

本案争议焦点是 Y 市税务局对 A 公司房地产转让收入的调整是否正当。根据《土地增值税暂行条例》，转让房地产的成交价格低于房地产评估价格，又无正当理由的，税务机关有权调整收入。此处需要注意三点：

1、“低于”不同于“明显偏低”。“明显偏低”已经达到了核定征收的条件，对于实际成交价格低于房地产评估价格，但不构成“明显偏低”的，虽然不能对整个项目核定征收，但税务机关仍然有权对收入进行调整，以确保税款计缴的准确性。

2、“房地产评估价格”需由具备资质的评估机构评定。根据《土地增值税暂行条例实施细则》，“房地产评估价格”，是指由政府批准设立的房地产评估机构根据相同地段、同类房地产进行综合评定的价格。

3、调整收入的方法可能存在地方性差异。根据《土地增值税暂行条例实施细则》，转让房地产的成交价格低于房地产评估价格，又无正当理由的，由税务机关参照房地产评估价格确定转让房地产的收入。需要注意的是，各地对收入调整的具体方法可能有不同的细化规定，实践中应关注当地政策。

本案中，Y 市税务局委托 B 税务师事务所对 X 项目的转让房地产收入总额进行涉税鉴证，发现 A 公司转让房地产的成交价格低于评估价格。根据 X 地税发〔2009〕187 号，应当按下列顺序确认收入：（1）本企业同期、同类商品房的平均价格；（2）本企业近期、同类商品房的平均销售价格。由于 A 公司当月仅售出一套同类商品房，缺乏参考性，X 市税务局适用第二顺序，以 A 公司当季度同类商品房均价为基础，并下调 20%作为调整标准，符合法律规定。

房地产企业应当从以下 3 方面防范此类税务风险：

1、在规定期限内作土增税清算。根据《国家税务总局关于印发<土地增值税清算管理规程>的通知》（国税发〔2009〕91 号），对于达到清算条件的项目，应当在满足条件之日起 90 日内办理清算手续。对于税务机关要求进行清算的项目，应当在收到清算通知之日起 90 日内办理清算手续。房地产企业应当在上述规定期限内及时办理土增税清算手续，避免因拖延清算遭到税务稽查。

2、聘请专业的涉税中介机构。一方面，企业应当严守合规底线，不能与涉税中介机构恶意串通，提供不实的土增税鉴证报告。另一方面，企业应当聘请专业的涉税中介机构，土增税清算是一项繁琐的涉税业务，要求中介机构具备专业的税务知识。如果中介机构浑水摸鱼，完全按照企业的想法出具报告，不做实质性审核、鉴证，最终将会引发稽查、调整风险。

3、注意商品房成交价格的均衡性和一贯性。一方面，成交价格应当不低于其他企业同地段同期同类商品房成交价格，避免被认定为成交价格偏低。另一方面，成交价格应当保持一贯性，与本企业同地段前期同类商品房成交价格基本持平，除确有合理原因外，避免出现价格腰斩。

二、前期工程费不实被调减开发成本

2014 年 2 月，X 市国土资源局与 A 公司签订《国有建设用地使用权出让合同》，将 X 地块出让给 A 公司，A 公司受让该土地用于建设 X 项目。

2014 年 7 月，X 市国土资源局与 A 公司签订《补充协议》，约定“由 X 市国土资源局委托 X 市土地收购储备中心将 X 项目场地平整土石方工程直接包干给 A 公司自行建设”，“本工程按 X 市人民政府 2015 年第 6 次常务会议纪要精神，经双方协商，工程造价以 37,592,000 元包干”。

2017 年 12 月，X 市国土资源局作出《闲置土地认定书》（X 国土资〔2017〕800 号），指出因政府原因导致 X 地块闲置，认定上述土地为闲置土地。

2018 年 1 月，A 公司与 X 市土地收购储备中心签订《土石方工程终止协议书》，约定“自本协议生效之日起，双方同意终止《补充协议书》的履行，确认土石方工程造价结算款为 2,107.6858 万元”。当月，X 市政府作出《关于收储 X 地块国有土地使用权的批复》（X 政文〔2018〕24 号），载明“同意收储 A 公司坐落 X 地块的 64,337.9 平方米国有土地使用权，收储价格 8,409.11666 万元，土石方工程结算款 2,107.6858 万元”。其后，X 市土地收购储备中心与 A 公司签订《国有土地使用权收储合同》，约定 A 公司同意将上述地块的国有土地使用权由 X 市土地收购储备中心按 8,409.11666 万元的价格收储。

2019 年 9 月，X 市税务局 Y 分局作出《税务事项通知书》（Y 税通〔2019〕6 号），通知 A 公司 X 项目应补非住宅土地增值税 4,754,540.94 元。《税务事项通知书》同时认定，X 政府委托包干的土石方工程款为开发成本，在计算增值税时允许扣除。A 公司认为 X 市土地收购储备中心收储 X 地块属于土地征收行为，应当免征土增税，故提起行政复议。

2019 年 12 月，X 市税务局作出《行政复议决定书》（X 税复决字〔2019〕1 号），认为土地收储不属于土地征收，不能免征土增税，但《税务事项通知书》认定 X 市政府委托包干的土石方工程款为开发成本，在计算增值税时，允许扣除，属认定事实不清，适用依据错误，遂决定撤销 Y 分局作出的《税务事项通知书》，责令 Y 分局重新作出具体行政行为。

A 公司不服，提起行政诉讼，法院认为：根据《土增税暂行条例实施细则》，房地产开发，是指纳税人房地产开发项目实际发生的成本。A 公司与 X 市土地收购储备中心于 2014 年 7 月签订《补充协议书》，约定 X 地块土石方场地平整工程由 X 市土地收购储备中心改为 A 公司实施。故上述土石方工程系 A 公司通过包干工程款的方式组织施工，A 公司本身并没有为此而发生实际成本支出。

实践中，土石方工程费用应当根据实际情况作不同处理。通常情况下，土石方工程属于政府在交地前需要完成的“三通一平”工程，房地产企业拿地时，土石方工程已经完成，故土石方工程费不属于房地产开发费用。特殊情况下，土石方工程由房地产开发企业自行完成，根据《关于印发<企业产品成本核算制度（试行）>的通知》（财会〔2013〕17 号），前期工程费，包括项目开发前期发生的场地通平等前期支出。故此种情况下，土石方工程可以计入前期工程费。

本案中，土石方工程本应由 X 市土地收购储备中心完成，根据 2014 年 7 月签订的《补充协议》，土石方工程委托给 A 公司包干，且 X 市政府最终以包干费用的形式支付了土石方工程结算款。虽然 A 公司具体实施了土石方工程，但土石方工程费最终由 X 市政府承担，A 公司的投入得到了补偿。从土石方工程尾款 2,107.6858 万元的来源来看，是 X 市政府为满足交地条件而支付的款项，而非 A 公司

通过市场交易支出的开发费用。且 A 公司自始至终未取得施工许可证，同时其申报的数据中涉及建筑安装工程费、基础设施费等会计核算科目归集为零，进一步证实其没有进行房地产开发，故土石方工程费不应作为 A 公司的开发成本。

房地产企业应当从以下 2 方面防范此类税务风险：

1、强化合同审核意识。明确土地平整等可约定事项的最终实施主体以及相关费用的最终承担者，对相关支出进行正确定性和核算，对不属于房地产开发费用的支出不列入扣除项目，避免引发土增税调整。

2、在合同谈判中关注细节问题。对于应当由政府承担，但实际未承担的前期工程，避免采用委托包干模式，尽可能转化为自行开发，据实核算并申报扣除相应成本、费用，以免后续引发税企争议。

三、建筑安装工程费不实被调减开发成本

2017 年下半年，X 税务机关对 A 公司进行检查，发现 A 公司开发的 X 小区在建筑结构、容积率、绿化等方面与周边其他小区基本类似，但是平均售价比周边项目高出近 200 元/㎡，而利润率却明显低于周边其他房地产公司 15%的平均利润率。

检查人员将 A 公司的成本与周边房地产开发公司的成本逐项进行了详细比较，发现 A 公司的平均建筑安装成本比周边同等楼盘每平方米高出 200 多元，比该市同等类型房产平均成本高出 180 元。

检查人员调取了监理资料与工程结算书进行核对，发现监理记录中无砂垫层，而工程结算书中却出现了砂垫层费用。根据这一线索，检查人员详细查阅了监理工作日志及分部分项工程验收报告和图纸、设计变更等资料，均未发现有砂垫层的相关记录。随后，检查人员对当时负责监理的工程师进行了询问，确认在项目中并未做砂垫层基础。

经进一步检查发现，工程桩基础图纸中明确设计为锚杆静压桩，工程审核结算书中却反映为打混凝土预制桩，两者价格相差 4～5 倍。检查人员查阅了城建档案，未发现桩基的变更通知，相关的监理工作日志及分部分项工程验收报告也都反映桩基础为锚杆静压桩。

为核实相关情况，检查人员又到 X 小区进行实地检查。由于工程结算书中反映该花园的道路厚度达到 50cm,与通常情况不符，检查人员便在开发商、施工单位、监理单位三方共同见证下，对道路进行了挖掘，并按随机原理选取若干计算点，核定出道路的平均厚度只有 20cm。

检查人员在资料核对中还发现，工程结算书的材料清单中有大量使用室内乳胶漆的记录。经入户调查，发现内墙没有粉刷，所谓的内墙乳胶漆并未使用；另外，检查人员在现场发现该工程有一部分使用了铝合金固定窗，结算书中却全部为推拉窗,明显与事实不符。

通过上述比对资料、实地核查等方法，最终查明 A 公司虚增开发成本 600 余万元。（案例引自董宏主编《土地增值税清算全流程操作实务与案例》）

本案中，X 税务机关通过比对资料、实地核查，发现 A 公司通过虚报砂垫层费用、将锚杆静压桩假报为打混凝土预制桩、虚报花园道路厚度、虚报室内乳胶漆使用记录、将部分推拉窗假报为铝合金

固定窗等方式，虚增建筑安装工程费。根据《国家税务总局关于房地产开发企业土地增值税清算管理有关问题的通知》（国税发〔2006〕187 号），税务机关可参照当地建设工程造价管理部门公布的建安造价定额资料，结合房屋结构、用途、区位等因素，核定建筑安装工程费的单位面积金额标准，并调减土增税扣除项目。此处需要注意两点：

1、税务机关可以通过多种方式实施税务检查。根据《税收征收管理法》，税务机关有权通过询问、调取账簿资料、实地检查、检查存款帐户等多种方式实施税务检查。其中，调取账簿资料不限于账簿、记帐凭证、报表等直接涉税资料，还包括与纳税有关的文件和证明材料等其他资料。在土增税清算中，由于扣除项目种类繁多，且与施工的各项工序密切相关，对于能够反映扣除项目实际情况的施工资料，例如监理工作日志、分部分项工程验收报告、图纸、设计变更、工程结算书等资料，税务机关同样有权调取并检查。

2、调减扣除项目不需以实际发生的成本费用为标准。根据国税发〔2006〕187 号，前期工程费、建筑安装工程费、基础设施费、开发间接费用不实的，税务机关可以直接以当地建设工程造价管理部门公布的建安造价定额资料为基础，核定此四类费用。建安造价定额资料通常会低于企业实际支出，因此虚增扣除项目往往得不偿失。本案中，X 税务机关实施税务检查，主要意义也在于查证 A 公司是否存在虚增扣除项目的事实，最终并不需要以实际查明的成本、费用为标准核定扣除项目。

房地产企业应当从以下 2 方面防范此类税务风险：

1、妥善保留施工资料。施工资料属于与纳税有关的证明材料，当发生税企争议时，施工资料往往会成为左右事实认定的关键证据。因此，企业应当妥善保留施工资料，并按要求向税务机关提供。

2、据实申报扣除项目。实践中，一些企业认为扣除项目种类繁多，难以查证，即便作虚假申报，也不易被税务机关察觉。事实上，税务机关首先会从宏观上把握企业扣除项目的真实性，如果出现利润率偏低、收入利润比过高的情况，就会进一步逐项严查扣除项目。因此，企业不能抱有侥幸心理，应当据实申报扣除项目。

四、利息支出不合规被调减开发费用

2007 年 4 月，A 公司出让方式取得国有建设用地 50.99 亩，开发 X 项目。

2014 年 3 月至 6 月，X 市地税稽查局对 A 公司 2010 年 1 月至 2013 年 12 月期间的涉税情况进行了检查，认定 A 公司因开发 X 项目，从 2009 年至 2013 年分别向 B 公司和 C 公司借款，共支付利息 39,514,117 元。A 公司在计算房地产开发费用时，将这部分利息支出全部作为财务费用计入开发费用，违反法律规定。结合其他涉税违法行为，X 市地税稽查局作出《税务处理决定书》（X 地税稽处〔2014〕60 号），要求 A 公司补缴土地增值税 19,282,778.61 元。

A 公司不服，先后提起行政复议和行政诉讼。法院认为，向非金融机构借款的，房地产开发费用应当按照“取得土地使用权所支付的金额”与“房地产开发成本”两项金额之和的一定比例计算扣除。本案中，A 公司系向非金融机构借款，因此其支付的利息不能直接计入开发费用予以扣除。X 市地税稽查局按照取得土地使用权所支付的金额与房地产开发成本之和的 10%计算大山公司的房地产开发费用，符合法规规定，并无不当。

根据《土地增值税暂行条例实施细则》第七条第（三）项，房地产开发费用，是指与房地产开发项目有关的销售费用、管理费用、财务费用。财务费用中的利息支出，凡能够按转让房地产项目计算分摊并提供金融机构证明的，允许据实扣除……凡不能按转让房地产项目计算分摊利息支出或不能提供金融机构证明的，房地产开发费用按本条（一）、（二）项规定计算的金额之和的 10%以内计算扣除。根据《国家税务总局关于土地增值税清算有关问题的通知》（国税函〔2010〕220 号），财务费用中的利息支出，凡不能按转让房地产项目计算分摊利息支出或不能提供金融机构证明的，房地产开发费用按取得土地使用权所支付的金额与房地产开发成本金额之和的 10%计算扣除。上述具体适用的比例按省级人民政府此前规定的比例执行。

房地产企业应当从以下 3 方面防范此类税务风险：

1、避免从非金融机构贷款融资。对于房地产开发企业，贷款融资从事房地产开发属于普遍情况，但是，实践中应当审慎选择贷款融资的途径。房地产开发企业发生的利息支出，全部能够按转让房地产项目计算分摊，并提供金融机构证明的，允许据实扣除。此外，销售费用和管理费用还可以按照“取得土地使用权所支付的金额”与“房地产开发成本”金额之和的 5%以内计算扣除。如果利息支出部分或全部不能提供金融机构证明，不仅该部分利息支出不得据实扣除，所有的房地产开发费用无论实际情况，均只能在“取得土地使用权所支付的金额”与“房地产开发成本”金额之和的 10%以内计算扣除。

2、作房地产开发费用的预先评估。据实扣除并不一定优于限额扣除，对于企业主要以自有资金从事房地产开发，仅有少量贷款的，如果采用据实扣除，可扣除的房地产开发费用较少，而采用限额扣除，则可以按“取得土地使用权所支付的金额”与“房地产开发成本”金额之和的 10%扣除。因此，企业可以通过房地产开发费用的预先评估，确定更加节税的方案，并做事先筹划。需要注意的是，如果企业全部以自有资金从事房地产开发，则无筹划必要，根据国税函〔2010〕220 号，此种情况可以适用限额扣除的规定。

3、关注财务费用限额扣除的地方性差异。根据国税函〔2010〕220 号，限额扣除的比例可以由省级政府具体规定，因此，企业应当关注当地的具体政策，避免筹划失误。

五、无法提供土地使用权转让发票被核定征税

2010 年 10 月，伍某与 A 公司合作，在 X 地块上开发 X 商住楼。

2012 年 8 月，伍某与 A 公司签订《退股协议书》，约定 A 公司与伍某合作开发的 X 商住楼主体工程已完工，现伍某退出合作，由 A 公司独资开发、销售、经营管理。退出项目开发的补偿款金额为 1,200 万元，由 A 公司补偿给伍某。X 地块持有人原登记为 A 公司（伍某），《退股协议书》签订后，X-1 地块仍然由 A 公司和伍某共有，同时，伍某将其占有的 X-2 地块的国有土地使用权及地上商品房份额转让给 A 公司，由 A 公司负责办理《土地分割证》。《退股协议书》签订后，A 公司向伍某支付了 7,566,004 元，余款延迟支付，伍某诉至法院。

2019 年 6 月，在法院的主持调解下，伍某与 A 公司达成《民事调解书》，由 A 公司分三期向伍某支付 680 万元款项，了结本案纠纷。其后，因伍某未向 A 公司开具发票，A 公司无法提供土地使用权取得成本的凭证，故迟迟未办理土增税清算。

2019 年 7 月，经税务检查，X 市税务局第二税务分局作出《土地增值税核定征收决定书》（X 税二土核〔2019〕6 号），认为由于以下两种情况：1、A 公司擅自销毁账簿或者拒不提供纳税资料；2、符合土地增值税清算条件，未按照规定的期限办理清算手续，经税务机关责任限期清算，逾期仍不清算。决定按照 11%的核定征收率，对 A 公司 X 商住楼项目土地增值税进行核定征收，并要求 A 公司补缴土地增值税税款 5,624,660.28 元。

查账征收采用“（收入－扣除项目）×税率”的方法确认应纳税额，而核定征收采用“收入×核定征收率”的方法确认应纳税额。由此可见，核定征收率的本质是“增值率（增值额/收入）×税率”。相较于直接调整收入、扣除项目，核定征收是一种特殊的土增税调整方法，其调整的对象是房地产项目的“增值额”。本案中，A 公司如采用查账征收，可以确定一个较低的增值额，但采用核定征收，会导致增值额偏高，从而提高税负。

房地产企业应当从以下 3 方面防范此类税务风险：

1、对各项扣除项目取得发票。本案中，A 公司因受让土地使用权及地上商品房份额未取得发票，无法证明相应地块的开发成本、费用，故未能办理土增税清算，被采取核定征收措施。由此可见，对各项扣除项目，企业都应当取得发票，以避免征收方法变化，导致土增税负担提高。引申讨论：本案的争议焦点是伍某退股时是否应当向 A 公司开具发票。本案中，伍某与 A 公司合作开发 X 商住楼项目，并未通过成立项目公司的方式，尽管签订的合同名为《退股协议书》，但实际是伍某退出合作。从法律形式上看，伍某也是直接将持有的 X 地块及地上商品房的份额转让给 A 公司，而非转让股权。故伍某的行为本质是财产份额转让，而非股权转让，属于增值税应税行为，A 公司可以要求伍某开具发票。

2、审核发票合规性。取得发票不等于可以申报扣除项目，还需要注意发票是否合规。房地产企业财会岗位应当关注发票的开具主体、品名、金额、数量等信息与实际情况是否相符。对于向个人采购增值税应税服务的，应当要求其从税务机关代开发票。

3、在规定期限内作土增税清算。规定期限内未作土增税清算，可能被调整收入、扣除项目，如果经税务机关责任限期清算，逾期仍不清算，根据国税发〔2009〕91 号，可能被直接采取核定征收。因此，房地产企业应当严格把握 90 日的土增税清算期限，避免超期引发税务稽查及调整风险。

六、旧房转让无法提供购房发票被核定征税

2016 年下半年，因 A 公司债权人申请强制执行，X 市 Y 区法院拍卖了 A 公司位于 Y 区的一幢厂房及 7,685.7 ㎡土地，该房地产评估价格为 19,093,000 元，最终由 B 公司以 10,997,550 元的价格竞得。

X 市 Y 区人民法院于 2017 年 1 月向 Y 区地税局出具情况说明，载明：“A 公司在我院所涉案件较多，累计共有 1,300 余万元债务，其资产拍卖所得的款项尚不能偿还目前已确定的债务，故拍卖款未能有剩余。本案中，买受人应当缴纳本次交易过程中应由买受人缴纳的税费以及垫付出卖人在本次交易过程中应当缴纳的交易税费”。事实上，最终税费仍由双方各自承担，卖家税款由买家先行垫付，再在执行款中扣除。

由于 B 公司垫付土增税时，未提供涉案房地产购房发票，Y 区地税局第一分局在协助法院办理拍卖房产过户时，按核定征收方式征收了涉案房地产的土增税，B 公司于 2017 年 1 月垫付了土增税 549,877.5 元。

A 公司不服 Y 区地税局第一分局的税收征管方式，先后提起行政复议和行政诉讼。X 市 Z 区人民法院认为，《土地增值税暂行条例实施细则》第七条第四款规定，旧房及建筑物的评估价格，是指在转让已使用的房屋及建筑物时，由政府批准设立的房地产评估机构评定的重置成本价乘以成新度折扣率后的价格，评估价格须经当地税务机关确认。该条文中提及的评估价格不同于法院司法拍卖时拍卖市场基准价。税务机关在协助法院执行办理拍卖房产过户时，A 公司未到场且未能够提供依法查账征收的相关证据，税务机关根据核定征收的方式征收税款并无不当。判决驳回 A 公司诉讼请求。X 市中级人民法院维持原判。

本案与第三个案例类似，都是因核定征收导致土增税偏高引发的税企争议。根据《财政部、国家税务总局关于土地增值税若干问题的通知》（财税〔2006〕21 号），对于转让旧房及建筑物，既没有评估价格，又不能提供购房发票的，地方税务机关可以根据《税收征收管理法》第三十五条的规定，实行核定征收。本案属于旧房转让，因没有评估价格，且 A 公司、B 公司未提供购房发票，税务机关采取核定征收的方式确定土增税。

房地产企业应当从以下 2 方面防范此类税务风险：

1、保留旧房购房发票。房地产经销企业，尤其是采取包销方式的，应当关注这一问题。对于购入商品房再作转让，应当按照旧房转让处理。根据《财政部、国家税务总局关于土地增值税一些具体问题规定的通知》（财税字〔1995〕48 号），旧房转让允许扣除房屋及建筑物的评估价格。根据财税〔2006〕21 号，旧房转让不能取得评估价格，但能提供购房发票的，可按发票所载金额并从购买年度起至转让年度止每年加计 5%计算扣除。既没有评估价格，又不能提供购房发票的，可以核定征收。根据《土地增值税暂行条例实施细则》，旧房及建筑物的评估价格是指由政府批准设立的房地产评估机构评定的重置成本价乘以成新度折扣率后的价格，评估价格须经当地税务机关确认。实践中，由于不同房地产的特殊性，重置成本可能难以评估，即便能够评估，税务机关可能出于各种考虑不予认可，此时购房发票将成为左右征收方式的关键。如不能提供购房发票，旧房转让将被核定征收。因此，房地产经销企业应当注意妥善保留购房发票，避免因征收方式变化导致税负提高。

2、作土增税征收方式的预先评估。对于旧房转让，核定征收并不一定比据实征收税负更高。尤其是转让早期取得的、增值极高的房屋，由于取得成本很低，能够扣除的数额很小，但收入畸高，核实征收会产生巨额土增税。而核定征收的情况下，由于核定征收率是法定的，只要核定征收率所对应的增值率低于实际增值率，就能起到节税效果。因此，房地产经销企业可以通过土增税预先评估，明确更为节税的征收方式，并提前进行筹划。

小结：土增税调整除需补缴税款、加收滞纳金外，还可能构成偷税。例如隐瞒、虚报房地产成交价格，既符合调整收入的条件，又构成《税收征收管理法》第六十三条第一款规定的偷税行为，可能被处以罚款，还可能被追究刑事责任。因此，房地产企业应当重点关注土增税处理的合规性，防范土增税调整风险。

对于税务机关已经展开检查、稽查，或者已经作出税务处理决定，对企业土增税收入、扣除项目进行调整，或改变企业土增税征收方式的，企业应当及时聘请专业的税务律师或税务师，参与到征纳程序当中，有效与税务机关沟通，提出申辩意见，及时启动行政复议、行政诉讼等程序，实现权利救济。

附录二十一

华税律师接受《中国税务报》采访，就医药企业税务合规等问题发表专业意见

来源：中国税务报　作者：李传翠　日期：2021 年 5 月 8 日

专家提醒药企，在税务和会计处理上，必须彻底从“形式合规”向“业务合规”转型

不久前，财政部发布《医药企业会计信息质量检查公告》，并对财政部有关监管局检查的 19 家医药企业作出行政处罚。使用虚假发票、票据套取资金体外使用，虚构业务事项或利用医药推广公司套取资金，账簿设置不规范等三方面问题，是 19 家被处罚医药企业的共性问题。基于此，专家提醒医药企业，“穿旧鞋走不好新路”，药企在税务和会计处理上，必须从“形式合规”向“业务合规”转型。

药企“通病”　营销费用虚而不实

2019 年 5 月 23 日，财政部发文对 77 家药企开展“医药行业会计信息质量检查”专项工作。此次检查分为两部分：一是由 14 个财政部监管局负责检查 15 家药企，二是由 31 个地方财政厅（局）对 62 家药企进行检查。此次财政部公布的检查处罚结果，是财政部负责的 15 家药企的检查结果，受处罚的 19 家药企中，对应着 15 家药企中的 13 家及其下属药企，违规处罚率达到 86%。

从检查结果看，营销费用虚而不实是药企“通病”，其中“票据虚”的问题最为严重——被查药企大多通过虚假发票和其他票据套取资金，供体外使用。比如某公司所属的医药事业部，2018 年以加油发票列支的方式，虚增差旅费 2003.36 万元，但无法提供充值卡号明细、费用审批单等资料。同时，该事业部 2018 年在业务推广费中列支的调研咨询费，经查部分相关的资料也不实，存在调研报告抄袭、咨询合同签订日期早于咨询公司成立日期、调研内容与合同约定不一致等问题，涉及金额达 631.62 万元。对此，财政部依法对该公司处以 5 万元的罚款。

“业务虚”是被查药企的另一个典型问题。一些药企通过虚构业务事项或利用医药推广公司套取资金。A 公司 2017 年~2019 年 6 月 30 日，以业务推广费名义支付 B 公司 3134.1 万元，B 公司扣除税金后，又通过 26 家供应商账户，将 2957.29 万元资金转回到 A 公司员工控制的 3 个个人银行账户。A 公司因此受到 5 万元罚款的行政处罚。

“管理质量虚”也是一个突出问题。在检查中，一些公司出现账簿设置不规范等问题。有的企业会计科目根据境外母公司统一的代码设置，以英文列示，未使用中文；有的企业使用电子计算机进行会计核算，未按国家统一会计制度规定设置总账、明细账等会计账簿。

医药营销和财税合规专家、山东资略信息技术公司首席执行官冯军表示，在实务中，很多药企试图通过多报销售人员出差天数虚增差旅费、多报劳务派遣人员工作量虚增劳务派遣费用、由无实质业务往来的第三方公司开具发票等方式来处理营销费用，同时也做了一定的“形式合规”，但终究逃不过财政部依据会计法“第九条：各单位必须根据实际发生的经济业务事项进行会计核算”的审查，并基于第四十二条做出行政处罚。对此，冯军提醒，除了面临行政处罚外，药企还须依据相关税收法律法规补缴相应的税款，并缴纳滞纳金和罚款，涉嫌偷税、虚开增值税普通发票的，还可能构成刑事犯罪，相关责任人也可能受到刑事处罚。

屡查屡犯　一些药企缘何如此“顽固”

事实上，上述许多涉税问题并不是第一次出现。

以中部某省会城市为例，最近 6 年，该市税务机关对医药行业开展过 3 次规模较大的集中检查，虚而不实的问题一直存在。比如，2015 年前后的检查中，税务机关通过比对分析辖区内大中型医疗机构药品采购节点的票、货、款等数据及医药流通企业纳税申报、发票领用、开具等征管数据，发现医药流通企业存在大量采取代开、开具虚假发票、虚开费用发票等手段进行结算和费用处理，隐匿真实销售收入或利润并不予申报的现象。

2016 年开始，随着“两票制”的推行，行业内兴起了以 CSO（合同销售组织）为代表的服务外包模式，各类 CSO 公司为医药企业提供市场调研、学术推广、专业咨询等外包服务，实质承担了药企的推广费用支出，这其中，税务机关也查获许多虚构业务事项、虚假列支费用、涉嫌偷税的问题。

回顾历次检查不难发现，虚构交易、利用虚假发票、票据套取资金的现象反复发生，一些药企可谓“屡查屡犯”，原因在哪里呢？有些药企被问及此问题，更多的是在强调客观原因：一方面，我国医药行业的确存在“带金销售”的事实，促使其产生了资金体外使用的需求；另一方面，随着“两票制”改革的深入推进，药品营销推广费用由经销代理商的支出变成药企的营销费用，并通过佣金支付的方式转移给经销代理商，为了使这些费用或成本入账合法化，不得已采用“非常手段”。

在北京华税律师事务所主任刘天永看来，一些药企“屡查屡犯”，很重要的一个原因，是这些药企管理层主观上的不重视。近些年来，无论是税务机关对医药行业开展的税收专项检查，还是审计署特派办对医药企业“两票制”执行情况的审计，抑或是财政部对医药行业开展的会计信息质量检查，目的都是为了规范医药行业发展，引导企业走向健康良性发展的轨道。“业界的外部生态环境一直在不断变化，企业的合规理念却没有同步更新，固守着‘形式合规’的老路，穿旧鞋走新路，这种观念要不得。”刘天永说。

“主观上不重视，必然导致行动上不作为。”山东资略信息技术公司首席执行官冯军则认为，在各监管部门日益高度重视合规管理的大背景下，一些药企在行动上相对滞后，内控机制建设上逡巡不前也是一个重要原因。此次财政部开展的会计信息检查结果，再一次暴露了药企在建立和完善内部控制方面存在欠账，特别是发票审核机制、税务处理纠错机制等方面缺少“硬措施”。“打铁还需自身硬，药企不能想当然地以为按照行业惯例来就一定是正确的。对于上述行业痼疾，企业应该主动作为，从自身做起，充分重视税务合规问题，主动改进在营销、业务、财务管理等方面存在的漏洞和不足。”冯军表示。

举一反三　基于业务合规实现税务合规

同花顺数据显示，截至 4 月 27 日，已有超 280 家 A 股医药类上市公司发布 2020 年年报，其中超三成企业销售费用占营业总收入比重较上年有所增加。除未盈利企业外，25 家药企销售费用率超过 50%，还有三成以上企业销售费用率超过 30%。专家表示，就医药行业而言，销售费用率高企，对药企财税业务的合规处理是个不小的考验。医药企业应当以历次检查中受到处罚的案例为戒，举一反三，在业务合规的基础上做到税务合规。

冯军认为，药企很有必要按照“合理利益、回归价值、真实合规”的原则，进行业务重塑。随着税务电子化和大数据化的全面推开，企业的收入与支出更加关联而透明，营销不合规，就是在拿企业命运做得不偿失的“赌注”。他认为，财税合规的前提是业务合规，这也是药企经得起检查的唯一保证。他建议，医药企业和医药代理商，应该抓住当前的契机，真正考虑并开始“业务的合规转型”，捋顺营销全过程服务内容的真实性、合理性、可验证性，确保医药代表专业合规推广，为财税合规打下坚实可靠的基础。“对药企来说，这是最安全的选择，性价比也最高。”冯军说。

对药企而言，建立外部风险隔离机制，实施服务商资格准入规范，也很有必要。当前，“两票制”的管理模式下，药企委托 CSP（商务服务供应商）或 CSO（合同销售组织）开展营销、推广及医患服务是众多药企的通行做法，冯军建议，医药企业应加强事前对 CSP/CSO 资质、能力、规模的严格审查，建立 CSP/CSO 审核、过程管理与服务考核等制度，对 CSP/CSO 本身的业务、财务和税务的合规性进行全过程评估审查，要求 CSP/CSO 真实记录服务过程与成果，并提供相应完税证明等材料留存备查，以规避业务虚假造成虚开发票或逃税的风险。

“药企还有必要通过业财税一体化规范，做到全链条合规。”刘天永说，药企业务涉及多个环节、多个岗位，要更好地合规，应做到全链条规范。比如，完善涉税管理制度建设，对员工、代理商、医疗机构的合规处理作出规范，确保各业务环节真实有效。比如，在合同洽谈、签订、履行等各个环节采取针对性的措施，对虚开发票等涉税风险进行防控。再比如，对企业员工、医药代表全面开展合规培训，讲解以不合规发票、票据报销的法律风险，帮助销售、财务、管理全链条人员增强合规意识，守好防范涉税风险的第一关。

国家税务总局北京市税务局第一税务分局税务干部唐汝辉提醒药企，必须把好内部合规性审核这一重要关口，建立并完善报销审核制度，确保票据真实性、关联性、合法性的审查有序、有效。企业财务部门，一定要坚持真实性原则，注重对各环节票流、货流、资金流、税负流的核对，规范发票及凭证的审核与管理，做到资料真实、金额合理及合法完税。

采访中，多位专家表示，药企要做好财税合规，不能“就税论税”，而应该从长远发展的角度，整体规划研发、生产、销售等经营各环节，把更多的资金投入到产品研发和临床项目上，推动药物创新，加大临床学术推广，强调面向医生的专业沟通和患者教育，进一步提高药品的市场竞争力，减少直到杜绝在营销环节的灰色或不合规的利益输送，只有业务合规，才是财税合规最根本的保障。“产品本身没有竞争力，依赖于带金或灰色利益，只在票据和账簿上做文章的企业，是很难有未来的。”冯军说。

可喜的是，不少药企已经开始意识到这一问题。同花顺数据显示，目前 2519 家披露研发投入状况的 A 股上市公司中，从研发投入占营业收入比例这一指标排序看，前 6 名均为医药制造业企业。242 家披露去年研发投入状况的生物医药类企业，2020 年的总研发投入达到 506.43 亿元。

附录二十二

“变票”戏法穿帮记

来源：华税　作者：华税　日期：2021 年 5 月 10 日

来自洛阳和西安的两条涉税违法线索，均与厦门 3 家石化贸易公司有关。什么原因让 3 家公司的业务量暴增？企业异常行迹背后究竟隐藏着什么……

这仨企业不寻常

2019 年初，国家税务总局厦门市税务局第一稽查局收到洛阳市税务机关发来的已证实虚开函件。来函称，河南 X 化工公司等 4 家企业虚开增值税专用发票给厦门 M 公司、厦门 N 公司和厦门 L 公司，涉及发票份数 2125 份，涉及金额 18.67 亿元。

恰在此时，西安的税警办案组来厦，对一个虚开案件的下游企业实施外调，厦门 M 公司、厦门 N 公司等 3 家企业恰是西安在办案件中涉嫌虚开企业的下游企业。3 户企业进项发票涉嫌虚开，其是否存在销项虚开行为？检查人员立即对 3 家企业实施核查。

检查人员了解到，厦门 M 公司、厦门 N 公司和厦门 L 公司主要从事成品油批发等业务。3 家公司的法定代表人分别为马某、张某和周某。厦门 M 公司、厦门 N 公司自 2015 年 7 月成立起一直零申报，2016 年 5 月起突然销售额激增，半年时间内，厦门 M 公司销售额达 1.24 亿元，厦门 N 公司销售额达 5.11 亿元。

厦门 L 公司则与其他两家不同，该公司 2013 年成立后，每年销售额 300 万元左右，并已申报纳税。但蹊跷的是，这家企业与厦门 M 公司、厦门 N 公司同期出现销售额激增情况，不到 1 年时间对外开票额达 25.01 亿元。

从厦门 3 家企业的发票数据看，其对外销售的产品均为汽油和柴油等成品油，进项购入产品也是成品油，进销品名并无异常之处。但洛阳税务机关提供的虚开确认函件中，3 家企业涉嫌接受虚开发票的时间与其销售额激增的时间段正好重合。

什么原因致使厦门 M 公司、厦门 N 公司和厦门 L 公司的业务量突然暴增？

检查人员进一步调取分析了 3 家企业的受票企业信息，发现其下游受票企业高度重叠，主要受票企业是盘锦 H 石化贸易公司等两家石化贸易企业和山东 S 石油化工公司，而且 3 家企业的注册及生产经营地址均位于某石油交易中心 2 楼。检查人员决定，对 3 户企业实施突击检查。

但实地核查并无收获。厦门某石油交易中心是一个石油产业园区，3 家涉案企业在园区内的注册地址仅为 4 平方米左右的房间，且没有生产经营迹象。此时，税务登记信息中 3 家企业法定代表人马某、张某和周某的电话已无法拨通。

经查询企业的办税及领票信息，检查人员找到了 3 家企业的代账会计蔡某。蔡某表示，他只负责 3 家企业每月发票领用和日常申报业务，对于企业具体经营情况并不知情，只知道 3 家企业实际控制人均为周某。

票流里的秘密

核查至此，3 家疑点企业呈现的异样情形，已明显具有虚开违法特征，且背后有团伙操纵迹象。

案情紧急，刻不容缓。

为避免税收流失，厦门市税务机关迅速成立专案组，决定从涉案企业发票、资金和货物入手深入调查，获取企业违法证据。

检查人员调阅分析厦门 M 公司等 3 家企业上游公司的申报信息及进销发票数据，发现 3 家企业上游公司主要为河南 X 化工公司等 4 家企业和陕西 Y 化工公司等两家企业，这些企业均为贸易企业。核查这些企业进项信息发现，河南和陕西 6 家企业进项是二甲苯等化工产品，但销项信息显示，其销售给厦门 3 家公司的产品却是汽油、柴油等成品油，进销迥异。

检查人员扩展核查范围，捋着河南、陕西企业的票流，向上核查其上游企业，却发现，票流最终的源头企业却是厦门3家企业的受票企业——山东S石油化工公司和盘锦H石化贸易公司等3家企业。

扩围的票流核查，让检查人员发现了一条隐秘的票流路径：盘锦和山东的 3 家公司对外开出化工产品发票给南京 Z 石油化工公司等两家企业。随后，南京的企业向河南和陕西的 6 家企业开具化工产品发票。河南和陕西的企业再向其下游的厦门 3 家企业开具品名为柴油、汽油的成品油发票。最终，在链条的最后一环，厦门 3 家企业向盘锦和山东的 3 家企业开具汽油等成品油发票。

这样，经过一系列的“操作”，盘锦 H 石化贸易公司和山东 S 石油化工公司等 3 家企业取得发票的货物品名，就从化工产品变成了成品油。

检查人员奔赴山东、辽宁、陕西等地，调取涉案企业及其上下游企业、涉案人员的银行账户及资金往来情况，通过分析比对大量银行账户往来信息，发现盘锦和山东的 3 家企业与厦门 3 家企业、河南和陕西的 6 家企业等涉案企业之间，存在着一条与票流开具方向相反的资金回流路径。其中厦门 3 家企业每次完成向上游企业的转款后，银行账户内的余额都会迅速转入周某的个人银行卡。

为了夯实证据链，专案组决定反向核查企业购销货物情况。检查人员到厦门 3 家企业的上游企业河南 X 化工公司和陕西 Y 化工公司等 6 家企业实施外调，发现这些企业与厦门 3 家公司一样，没有任何运输车辆和产品运输记录。

不靠谱的“发票生意”

办案组随即与西安税警办案人员取得联系，双方交流了陕西、厦门等涉案企业虚开发票的相关证据和资料信息。在违法证据已完备的情况下，厦门、西安两地税警人员协作开展涉案人员抓捕工作，

不久陕西 Y 化工公司等两家企业实际控制人刘某、财务马某、业务员吴某等人，以及厦门 3 家企业的实际控制人周某和财务谢某等人相继落网。

面对税警双方出示的发票、资金流等翔实证据，犯罪嫌疑人周某、刘某等人最终承认了在无货交易的情况下，虚开增值税专用发票牟取暴利的违法事实。

原来，刘某和周某相识于一次化工产品交流会。两人都从事成品油贸易业务，刘某实际控制陕西 Y 化工公司和河南 X 化工公司等 6 家企业，周某手中则控制着厦门 M 公司等 3 家企业，两人均觉得石化油品经销行业里“发票生意”有利可图。于是商定由刘某负责联系“买家”——受票油品经营企业，然后各自控制自己手中的企业与买家控制的南京企业“打配合”，最终完成“变票把戏”，向最终的买家虚开成品油发票，使其利用虚开的成品油进项发票偷逃消费税。

经查，周某控制厦门 M 公司等 3 家企业，在无货交易的情况下向盘锦、山东的 3 家油品经营企业虚开发票 3309 份，涉及金额 31.36 亿元，税额 5.33 亿元。税务机关依法对厦门 M 公司等 3 家企业分别作出罚款 50 万元的处罚决定，并向其下游受票企业所在地税务机关发出《已证实虚开通知单》。目前，涉案违法人员刘某、周某、马某、吴某等 8 人已被公安机关正式批捕，案件进入司法审理阶段。

核查视野要宽 线索挖掘要准

国家税务总局厦门市税务局第一稽查局局长 刘宏阳

本案是一起典型的团伙“变票”虚开案件。涉案人员控制空壳贸易企业，虚假经营，通过“变票”的方式为下游石化企业提供虚开发票，非法牟利，违法行为十分恶劣。本案的成功查办，为各地税务机关加强监管，以及有效打击石化行业类似虚开、“变票”违法行为提供了启示。

税务机关在查处此类虚开违法案件时，应扩展调查视野，目光不应只局限于涉案企业的核查上，应结合前期违法疑点研判，对涉案企业开展链条式综合核查。应以涉案企业为“原点”，结合已有线索，通过对企业票流、业务流、资金流和关键人员等实施延伸调查，挖掘出企业经营伪装下的虚开链条，多点突破，形成组合证据，将案件办成铁案。此外，此类团伙性质的虚开案件，往往涉及多个地区、多家企业，查处难度较大，因此税务部门在调查过程中应加强与公安机关等部门的协作，以提高异地企业查证和人员的排查、布控效率。

针对本案中涉案企业的违法特点，税务机关在日常管理中，应加大成品油销售企业的针对性数据分析预警工作。应探索建立行业虚开违法监控模型，并将存货周转率过高、销货地异常、营业成本畸低等指标纳入其中。在日常风控管理中，如果企业出现上述指标异常，经营活动不符常规等情况，及时组织开展税收核查，对于存在虚开违法重大嫌疑的企业，移交稽查部门查处。

来源：中国税务报

华税短评：石化虚开案件通常链条长、范围广、涉及企业多，开票链条中的过票企业、变票企业、用票企业常常不在同一省份，因此，此类案件的侦查往往是一地主导，多地协查。从案例来看，石化虚开案件中的用票企业多为东部地区和东北地区的炼化企业；变票企业则通常位于东南地区和中部地区，近年来，西北地区亦出现了变票案例；而过票企业的分布更为广泛。在整个链条中，炼化企业是

《消费税暂行条例》规定的消费税纳税主体。然而，《国家税务总局关于消费税有关政策问题补充规定的公告》（国家税务总局公告 2013 年第 50 号）规定了消费税的抵扣政策。得益于此，炼化企业可以通过要求上游企业变票的方式，实现消费税的虚假抵扣。

本案即属于此种情形，盘锦 H 石化贸易公司和山东 S 石油化工公司等 3 家企业向外开具的化工产品发票，经过一圈流通，变成成品油发票重新开回给 3 家企业抵扣消费税，完成了消费税的偷逃。需要注意的是，随着涉税信息交换平台的建设，税警联合调查机制的运用，以及各地公安机关协作侦查不断深入，这种跨区域变票很容易被侦破，试图通过增加链条的方式掩盖犯罪活动已经难以为继。近年来新出现的更加隐蔽的以委托加工掩盖变票活动、偷逃消费税的案例，也陆续得到查处。

此外，炼化行业应当对消费税风险加以警惕，不要认为将消费税纳税义务转嫁给变票企业就可以高枕无忧。作为法定的消费税纳税主体和变票的动因，越来越多的炼化企业被牵涉到石化虚开案件当中，并承担了行政和刑事责任。

附录二十三

国浩视点 | 处理已公开的个人信息的合法性初探

来源：国浩律师事务所　作者：车捷 付鑫　日期：2021 年 5 月 10 日

当前，出于政府信息公开、司法透明、建设社会信用体系等诸多目的，多个政府机关通过其主办的网站（如国家企业信用信息公示系统、信用中国网、中国裁判文书网、中国执行信息公开网等）经常性地发布一些可能含有公民个人信息的内容[注 1]，这些网站已然成为了我们查询、了解市场主体信用情况的重要途径，政府也成为了大量信息的原始采集者。而与此同时，也有一些第三方的市场主体（如启信宝、企查查等公司），利用网络爬虫等技术工具，对从公开渠道获得的大量信息进行收集、聚合、分类、关联和分析，并通过付费会员服务等方式获取利益。然而，实务中对于已公开的个人信息的爬取和使用，仍有不少争议，刚刚发布的《个人信息保护法（草案）》(二次审议稿)（以下简称“个保法二审稿”），在审议过程中对此问题亦有诸多涉及，并最终在修改中有所体现。结合个保法二审稿的修改，以及我们近期遇到的同类案件，本篇短文希望就此问题与大家共同探讨、研究已公开的个人信息的合法性。

一、问题的起点：戴着锁链舞蹈的网络爬虫

网络爬虫（又称网页蜘蛛、网络机器人）是一种按照一定的规则,自动地抓取互联网信息的程序或者脚本。由于其高效、便捷的特性，一段时间以来，网络爬虫成为了各科技公司收集数据，进行研究，乃至参与竞争的核心手段。围绕网络爬虫的应用，也已发生了一系列的争议，如与不正当竞争、商业秘密有关的部分争议，其中比较典型的民事案件有百度公司诉奇虎公司（360）不正当竞争纠纷案、汉涛公司（大众点评）诉百度公司等不正当竞争纠纷案、新浪微博诉脉脉案等。

同时，随着整个社会对个人信息保护重视程度的不断增加，以及《刑法修正案（九）》及《最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯公民个人信息刑事案件适用法律若干问题的解释》（以下简称《两高解释》）的出台，网络爬虫的刑事追责也愈发受到司法机关的重视（爬虫可能涉及的刑事犯罪还包括非法侵入计算机信息系统罪等）。2019 年以来，多家涉及大数据风控、网络爬虫的科技公司因此涉案，如魔蝎科技、新颜科技、同盾科技、51 信用卡等知名公司。一时间，行业内人人自危，甚至有了“爬虫爬的好，牢饭吃到饱”的戏言。《刑法》第 253 条所规定的侵犯公民个人信息罪，包括了“违反国家有关规定，向他人出售或者提供公民个人信息”以及“窃取或者以其他方法非法获取公民个人信息”的情形。依据上述规定及《两高解释》第 2 条、第 4 条的规定，在判断该爬取行为是否构成犯罪时，首先需要审查是否违反了其他的“法律、行政法规、部门规章有关公民个人信息保护的规定”，即审查是否符合前置法的要件。

2021 年 1 月，魔蝎公司因使用爬虫技术涉刑一案宣判，公司法定代表人、高管均被判处有期徒刑（缓刑），公司被判处罚金人民币三千万元，同时没收违法所得三千万元，罪责不可谓不严厉。根据判决书[注 2]记载，魔蝎公司与网络贷款公司、小型银行进行合作，在贷款用户使用网贷平台的 App 借款时，贷款用户需要在魔蝎科技提供的前端插件上，输入其通讯运营商、社保、公积金、淘宝、京东、学信网、征信中心等网站的账号、密码，经过贷款用户授权后，魔蝎公司的爬虫程序代替贷款用户登录上述网站，进入其个人账户，利用各类爬虫技术，爬取上述企、事业单位网站上贷款用户本人账户内的通话记录、社保、公积金等各类数据，并按与用户的约定提供给网贷平台用于判断用户的资

信情况，并从网贷平台获取每笔 0.1 元至 0.3 元不等的费用。期间，魔蝎公司在和个人贷款用户签订的《数据采集服务协议》中明确告知贷款用户“不会保存用户账号密码，仅在用户每次单独授权的情况下采集信息”，但未经用户许可仍采用技术手段长期保存用户各类账号和密码在自己租用的阿里云服务器上。最终，法院认定魔蝎公司以其他方法非法获取公民个人信息，情节特别严重，其行为已构成侵犯公民个人信息罪。

二、当前法律适用的迷思

(一) 既往司法判例的初步总结

目前的司法实践中，对于已经被公开的个人信息的处理行为，仍有不少争议，通过初步检索，大致可将相关法院的裁判观点分为以下几类：

1. 即使获取或提供的是已经依法公开的个人信息，如果未经公民个人同意，仍可能构成侵犯公民个人信息罪。

此类案件多认为公开的个人信息也可以作为刑法上侵犯个人信息罪的客体，认为如果未经公民个人同意进行处理，仍可能构成侵犯公民个人信息罪。例如，在南京市中级人民法院办理的(2017)苏 01 刑终 870 号案件中，被告人在税务局负责税收征收的工作，利用工作便利，超越权限，下载企业税务登记信息，获取包括企业名称、企业法定代表人或联系人姓名、居民身份证号码、手机号码等税务登记信息。其后将该信息销售给他人，用于拨打电话作广告推销。被告人辩称这些信息是在网上可以查询到的公开信息。法院则认为，“公民个人信息……识别性是其根本属性，并不要求具有个人隐私的特征。据此，即便是已经公开的公民个人信息，也应属于刑法所保护的‘公民个人信息’”[注 3]。

又如，在福建省安溪县人民法院办理的(2019)闽 0524 刑初 397 号案件中，被告人徐国成通过制作“爬虫"软件从“企查查"、“天眼查"等网站上获取企业法人的联系方式等信息，其获取的信息是已经被依法公开的个人及企业信息，其后将获取的信息卖给网友。法院认为，“被告人徐国成及其辩护人郭某、胡某提出的本案中信息属于公开信息，不应当认为是犯罪的辩护意见，经查，根据《最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯公民个人信息刑事案件适用法律若干问题的解释》第三条第二款的规定，未经被收集者同意，将合法收集的公民个人信息向他人提供的，属于刑法第二百五十三条之一规定的‘提供公民个人信息’，但是经过处理无法识别特定个人且不能复原的除外，故该辩护意见不予采纳”。[注 4]

2. 获取或提供已被合法公开的个人信息不侵犯个人信息权益，只有当权利人要求删除而不予删除时才构成对个人信息权益的侵犯。

同时，也有部分法院认为对于已被合法公开的个人信息应给予相较于未公开个人信息较低的保护，主张获取或提供已被合法公开的个人信息不侵犯个人信息权益，只有当权利人要求删除而不予删除时才构成对个人信息权益的侵犯。

例如，在苏州市中级人民法院办理的（2019）苏 05 民终 4745 号案件中，被告贝尔塔公司是启信宝网站的主办单位，该网站主要提供商业查询服务，公众通过该网站可以查询企业工商登记、涉讼裁判文书等信息。被告将中国裁判文书网上发布的三份民事判决书，转载至启信宝网站，任何人均可在

该网站上搜索、查询到上述文书。原告伊某是上述文书的案件当事人，上述法律文书分别记述了原告涉及的四起纠纷情况。被告在转载上述文书时，未获得中国裁判文书网和人民法院公告网主办单位的授权，亦未征询原告伊某的意见。后原告要求被告删除这些文书，但被告并未删除。

法院认为，在原告通知启信宝网站删除相关文书之前，涉案文书已在互联网上合法公开，启信宝网站基于公开的渠道收集后在其合法经营范围内向客户提供、公开相关法律文书，属于对已合法公开信息的合理使用，原告对此负有容忍之义务。但在原告通知被告删除之后，被告拒绝删除则构成对原告个人信息的非法公开使用。被告转载并公开涉伊某等主体的法律文书，系基于法律文书已被中国裁判文书网和人民法院公告网合法公开，且就法律文书内容而言并不能判别是否涉及自然人值得保护的重大利益，故不违法。但对被告的转载和再次公开行为是否违反正当性和必要性原则、是否对所涉自然人值得保护的重大利益造成影响，应更多考量个人信息主体对其个人信息传播控制的权利及其对个人利益影响程度的评判，即应尊重伊某本人对于其已被合法公开信息进行二次传播的个人意愿，赋予伊某应有的选择权利……被告收到伊某要求后仍未及时删除相关裁判文书和公告文书，有悖于伊某对已公开信息进行传播控制的意思表示，违反了合法性、正当性和必要性原则，应该认为对伊某构成重大利益影响，侵犯了其个人信息权益[注 5]。

3. 超过被收集者授权同意的范围内处理个人信息，属于违法使用个人信息，但中立的网络服务提供者可因通知删除而免责。

对于数据主体主动公开的个人信息的处理，实践中案例相对较少，2020 年 9 月北京互联网法院发布的“校友录”头像被爬案【（2019）京 0491 民初 10989 号】即是其中的典型案例。北京互联网法院在该案中认为，超过被收集者授权同意的范围内处理个人信息，属于违法使用个人信息，但中立的网络服务提供者（即案件中的百度公司）可因通知-删除而免责。该案对于认识搜索引擎在此类案件中的责任承担具有重要的指导意义。

该案中，原告作为“chinaren 校友录”网站的注册用户，上传了自己的真实姓名、个人证件照作为用户信息，后该网站在 2012 年对外停止访问。2018 年原告通过百度搜索自己的名字，发现其个人证件照被置顶在图片搜索结果中。原告要求百度删除证件照及其姓名的关联关系，百度未予回复。

法院认为，搜索引擎是互联网信息查询和信息定位工具，根据《最高人民法院关于审理利用信息网络侵害人身权益民事纠纷案件适用法律若干问题的规定》第九条的规定，其对公开呈现检索结果的审查和注意义务，应结合是否进行人工编辑整理、应具备的信息管理能力、涉案信息侵权类型和明显程度、涉案信息社会影响程度以及是否采取了预防侵权的合理措施等因素综合进行判定：第一，目前尚无证据表明，被告在涉案行为过程中，对涉案信息进行了超越搜索引擎中立服务目的的选取、编辑、推荐；第二，被告作为全网信息搜索引擎服务提供者，需对海量互联网信息进行搜索、存储、归目等技术处理，不应苛求其对所有信息是否侵权进行逐条甄别和主动审查；第三，涉案信息不属于裸照、身份证号等明显侵权或者极具引发侵权风险的信息，作为一般个人信息，存在权利人愿意积极公开、一定范围公开或不愿公开等多种可能的情形，为鼓励网络信息的利用和流通，对于网络公开的一般个人信息，应推定权利人同意公开，故被告在接到权利人的通知前，难以预见涉案信息是未经授权公开的信息；第四，现有证据不能显示涉案信息被大规模搜索或使用，以至于达到搜索引擎运营者可明显感知的程度；第五，被告已开通渠道，供权利人对可能存在的侵权行为进行投诉。对于涉案信息并非明显侵权或存在高度侵权风险的个人信息，不应对网络服务提供者苛以事先审查责任，被告亦不具备

预见涉案信息构成侵权的可能性，故在通知删除前，被告对涉案信息不存在明知或应知的主观过错，不构成对原告个人信息权益的侵害[注 6]。

(二)《民法典》的规定为已公开的个人信息的使用带来了新思路

《民法典》明确区分了公开的个人信息和非公开的个人信息，并为二者设置了不同的处理规则：对于非公开的个人信息，根据《民法典》第 1035 条第 1 款的规定[注 7]，除法律、行政法规另有规定的外，处理相关信息需要征得该自然人或者其监护人同意；对于公开的个人信息，根据《民法典》第 1036 条第 2 项的规定[注 8]，除自然人明确拒绝或者处理相关信息侵害其重大利益的外，合理处理相关信息(该自然人自行公开的或者其他已经合法公开的信息)不需要征得该自然人或者其监护人的同意。可见，《民法典》关于公开的个人信息的保护强度要明显弱于非公开的个人信息。根据最高人民法院喻海松法官的观点，《民法典》的上述规定，为刑法适用中涉公开的个人信息案件定性的若干争议问题厘清了前置法规定[注 9]。

不过，上述规定的细节争议仍有很多，有待进一步厘清。首先，上述规定未明确对于自行公开的范围应当如何界定。此种情况较多发生在社交媒体和市场推广等行为中，如部分微博用户设置仅半年可见，但有爬虫对该账户持续跟踪并留档的情况应如何定责？类似情况还有，部分微信用户设置了陌生人可查看其十条朋友圈，此类信息是否应当认定为自行公开的信息？有观点认为此时的处理行为已脱离了相关信息原有的用途，不应当理解为系对个人信息的合理使用。

其次，对于其他已经合法公开的信息：信息处理者如何确认相关信息是处于合法公开的状态？此处是否一般仅针对从政府机关获取的信息？如发生政府机关超出其职权发布个人信息的情况（如裁判文书网发布当事人身份证、家庭住址等信息的情形），使用网络爬虫的主体是否有进一步的核实义务？对于使用网络爬虫工具处理已公开的个人信息的处理者的主观心理状态，是否要求其对于已被公开的个人信息合法性有清楚的认识（特别是考虑到网络爬虫自动化工具的特性）？

此外，法条中的“合理处理”、“处理该信息侵害其重大利益的除外”应当如何理解？是否主要指向了“通知-删除”的要求（如“校友录”头像被爬案的裁判要旨），未来仍有待立法、司法实践的进一步检验。

(三)《个人信息保护法（草案）》(二次审议稿)中新增“合理处理已公开的个人信息”作为合法性基础

考虑到与《民法典》的上述规定的一致性，今年 4 月刚刚发布的个保法二审稿中新增了“依照本法规定在合理的范围内处理已公开的个人信息”作为了个人信息处理的合法性基础之一。从该条的构成来看，需要同时满足“依照本法规定”和“在合理的范围内处理”的条件。此外，个保法二审稿第二十八条对于已公开的个人信息的处理做出了进一步的规定：如果能够明确个人信息被公开时的用途，则处理行为应当符合该用途；如果超出与该用途相关的合理范围的（很多信息在实际使用时会应用于完全不同于收集时的用途），应当取得数据主体的同意；如果该个人信息被公开的用途并不明确，则需要“合理、谨慎”地进行处理；另外，如果利用已公开的个人信息从事对个人有重大影响的活动,也应当取得数据主体的同意。

可见，虽然个保法二审稿中新增了“合理处理已公开的个人信息”作为合法性基础，但是对于个人信息被公开时的用途，何为与该用途相关的合理范围，如何合理、谨慎地处理等诸多问题仍有待进一步的澄清。

三、结 语

《民法典》、个保法二审稿对于已公开的个人信息的特别规定，说明立法者看到了对此类信息进行特殊规制的必要性。特别是在当前强调政务信息透明、建设社会信用体系的大背景下，如何兼顾个人信息的保护和公共信息的流通，平衡信息主体的权益和整个社会的公益，或许是留给行政执法者、司法者新的课题。

附录二十四

刑事合规视角下的企业商业秘密保护

来源：中伦视界　作者：　葛燕 杨吕敏　日期：2021 年 5 月 7 日

在实务中，企业有关商业秘密刑事风险主要分为自身商业秘密保护与避免自身行为涉嫌侵犯他人商业秘密两方面，本文主要涉及第一方面。现今大部分企业仍是在商业秘密受到侵犯后，才采取刑事控告措施。但是，商业秘密一旦被侵犯，往往会对权利人造成致命的后果。不仅如此，这两年中国企业在海外经营过程中，频繁因侵犯知识产权、窃取商业秘密受到其他国家政府的制裁。在当前的经济环境下，商业秘密保护是企业保持核心竞争力的关键，也是企业利益维护的重心，所以企业更应当注重对侵犯商业秘密刑事风险的事前预防，将商业秘密保护纳入企业刑事合规体系中。

一、侵犯商业秘密刑事风险防范

（一）商业秘密保护刑事合规工作步骤

从企业刑事合规管理角度来看，对于商业秘密的保护，刑事合规工作可分为了解规范、辨别商业秘密、辨别涉密主体、梳理商业秘密管理流程四个步骤。

企业刑事合规，顾名思义就是要合乎刑事法规范，不仅仅包括刑法，还包括相关的司法解释以及与刑法相衔接的各种部门法等[1]。所以，企业要防范侵犯商业秘密刑事风险，首先需要了解和熟悉与商业秘密有关的法律法规。与商业秘密相关的法律法规包括两部分，一部分是适用于全部商业秘密的综合法律法规，如《刑法》对于侵犯商业秘密罪的构成要件及量刑规定、《反不正当竞争法》对于侵犯商业秘密行为方式的具体规定，以及相应司法解释对于商业秘密范畴、合理保密措施含义、立案标准、法定刑升格条件和数额计算方式等进一步的具体规定。另一部分是针对某些特定商业秘密制定的法律法规，如对于受每一个用户授权委托予以管理保护个人信息的企业而言，个人信息就属于企业的商业秘密，故该企业还应熟悉了解与个人信息内容有关的法律法规，包括《电信和互联网用户个人信息保护规定》、《关于办理侵犯公民个人信息刑事案件适用法律若干问题的解释》、《关于依法惩处侵害公民个人信息犯罪活动的通知》等等。再如对于委托开发或合作开发的商业秘密，需要了解《民法典》、《关于审理技术合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》等法律法规中对于该商业秘密所有权、使用权等方面的规定。只有在全面了解与自身商业秘密有关的法律法规前提下，企业才能从各个角度入手全方位对商业秘密进行保护。

其次，在前述基础上，对企业内部现有的技术信息和经营信息进行分析整理，以法律规定为依据，以商业秘密的三个特征作为切入点，辨别出属于商业秘密的信息数据。只有明确保护对象的范围，才能根据不同商业秘密的特征采取适当的刑事风险防范措施。

再次，根据前述界定的商业秘密范围，进一步辨别出合法知悉商业秘密的主体范围，如因工作便利、职务便利或合作关系能接触到企业商业秘密的管理人员、研发人员、核心技术骨干以及交易对象等。并且，针对每一商业秘密分别列出知情主体，对该类主体重点进行保密管理。

最后，梳理商业秘密管理流程，包括涉密主体接触商业秘密的审批程序、传输商业秘密的媒介以及企业商业秘密管理平台的权限设置等。通过分析每个工作环节点商业秘密遭受到刑事侵犯的可能性，弥补现有管理制度的缺陷和不足，规范商业秘密管理流程。

（二）商业秘密保护专项刑事合规制度

在上述全部工作的基础上，需要针对每个企业的实际情况，制定企业商业秘密保护的专项刑事合规制度。对于企业来说，对商业秘密的事前保护远远比在商业秘密受到侵害后再寻求法律救济更加有效。即使再完善的商业秘密保护法律体系，也比不上企业从内部建立起一套符合自身条件的、行之有效的商业秘密保护制度。一个有效的商业秘密保护制度应与前述四个刑事合规工作步骤一一对应。

1、设立商业秘密管理部门

企业首先应设立专门的商业秘密管理部门，由专门的机构来梳理现行法律规范制度，并在此基础上制定符合企业现状的商业秘密管理制度，作为保护企业商业秘密的基本依据，使企业在经营过程中涉及商业秘密的每个工作流程和工作环节都有具体的规范制度和程序可以依循。再由专门的商业秘密管理部门去推进执行商业秘密管理制度，使得完善的管理规范实际落地。

2、对商业秘密采取保密措施[2]

企业对于辨别出的商业秘密，应采取合理的保密措施。首先，依据商业秘密的重要性程度和价值高低对其进行分类，可分为绝密、机密、秘密三级，并根据等级不同采取相应的保密措施。对于绝密内容应设置最严格的保密措施，确保最小范围内的人员知晓，并以此类推。其次，使企业现有技术信息和经营信息符合商业秘密的实质条件。如客户名单，在司法实践中，仅记载客户的名称、地址及联系方式的资料，不认为是商业秘密。司法解释[3]规定客户名单构成商业秘密还需记载客户的特定交易习惯、意向、内容等信息；另外，实践中还通常包括客户需求类型和需求习惯、客户的经营规律、客户对商品价格的承受能力等。最后，对记载商业秘密的纸质文件或其他载体进行物理隔离，如在保密区域设置门禁、安排专人负责看管、建立电子监控装置等；对商业秘密电子资料建立自动化的数据库，通过内外网分离、设置访问权限、文件加密等各种技术手段实时监控数据库的受访、复制、传输等。还可通过机密标示方式，使得员工或外部供应商、合作伙伴在使用时，可以明确知悉该类资料为机密文件，需要严格保密。

3、对涉密主体采取保密措施

对于辨别出来的知悉商业秘密主体，也应采取相应措施防止其泄露、擅自使用或以其他方式侵犯商业秘密。针对涉密主体入职前、任职时及离职前三个阶段可采取不同措施。

（1）入职前

对涉密主体进行背景调查。尤其是在聘请核心技术骨干人员和高级管理人员之前，首先了解其以前的任职信息、工作经历以及是否有过泄密行为等背景信息。

确保涉密主体知悉商业秘密范围及相应保密措施。实务中，很多员工被指控侵犯企业商业秘密后，都会辩解称：“我不知道那属于商业秘密，我以为就是普通的资料信息”或者“公司没和我说过不能这样做”等等。所以企业在员工入职前，都应向其发放《员工行为准则》《商业秘密保密规定》等管理规范文件，确保员工知悉企业内部商业秘密的范围及相应的行为界限。

签署保密协议。企业在员工入职前，应与之约定保密义务。既可以是在《劳动合同》中约定保密条款，也可以签署单独的《保密协议》，明确员工应承担的保密义务范围及违反保密义务的责任后果。

（2）任职时

设置访问权限。涉密文件的取用必须要进行权限管理，若是涉密纸质材料、实际物品的，区分可以存取使用的员工，对于进出保密存储室的人员进行登记，记载使用人姓名、使用时间、使用目的等信息；若是涉密的电子资料，则通过设置密钥、敏感权限系统管理等方式，记录商业秘密受访路径，实时监测未经授权的访问，敏感权限申请、授权及禁用的全流程线上留痕，帮助事后复盘调查。

对工作工具、工作网络进行限制。要求员工使用公司统一配发的电脑、手机或其他电子设备办公，严禁使用个人设备处理涉密工作，以及在工作电脑中设置信息拷贝、格式化警报触发系统，防止员工私自拷贝涉密资料或将资料上传到个人网盘等，敏感数据只可在企业局部网络予以操作与编写，严禁copy、接入外部网络。

进行保密培训。企业应对员工定期进行保密培训，包括商业秘密保护措施、信息安全设备使用、侵犯商业秘密法律责任等方面内容，增强员工的保密意识和风险防范意识。针对接触重要商业秘密的员工，还可根据其具体工作内容和职责进行专项培训。而且，每次培训都应留下书面记录或录音录像等电子证据。

（3）离职时

设定脱密期。脱密期又称提前通知期，指的是知悉商业秘密的员工在离职前需提前一段时间通知企业。在离职期限届满前，企业可将员工调离涉密岗位，确保员工不再接触新的商业秘密。

约定竞业禁止义务。实务中，企业涉密员工在离职后，往往会选择加入竞品公司或自行经营同类企业，并向新公司披露或自己使用其掌握的商业秘密。为了避免上述情况发生，保证企业自身利益，企业在《劳动合同》中可约定竞业禁止条款，或与离职员工单独签订《竞业禁止协议》，约定员工在离职后在一定期限内不得直接或间接参与任何竞争性业务。

离职前审查。在涉密员工离职前，企业应对其进行审查，确保其已经返还全部涉密文件的原始资料、复印件。并由专业 IT 人员对其办公电脑、手机进行审核，确认是否存在通过邮件、USB 等方式复制、转移、传输涉密电子资料或者在离职前对重要文件进行删除以销毁证据等行为。在确认不存在上述行为后，收回员工门卡、关闭其全部事务权限。

4、规范商业秘密管理流程

在规范企业商业秘密管理流程方面，可分为以下几个步骤：第一，预判风险。通过梳理企业现有商业秘密管理制度、工作规范以及对企业人员进行访谈，详细了解涉及商业秘密的各个工作流程和环节，分析在哪些环节可能会出现侵犯商业秘密刑事风险。第二，对可能发生的侵犯商业秘密风险，进行风险测评，找出商业秘密风险重点防范领域、部门、岗位及人员，如有已经发生的泄密事件，将作为测评的重要参考。第三，完善管理流程。即针对每一个可能发生侵犯商业秘密刑事风险的环节点提出具体的改进举措和预防措施。针对极易发生风险的岗位或者涉及核心商业秘密的部门，可拟定具体的保护细则。最后，构建企业商业秘密管理平台，将全部商业秘密固化于该平台进行统一管理。不仅要在平台内按照研发流程逐步留存备份全部的技术资料或其他经营信息，而且还需要进行敏感权限管理，限制获取商业秘密的人员范围以及商业秘密的存储和传输方式等。

二、侵犯商业秘密刑事风险应对

企业即使制定了完善的商业秘密保护制度，也只能最大程度降低侵犯商业秘密刑事风险发生的可能性，并不能一劳永逸地完全杜绝侵犯商业秘密事件的发生。当企业内部发现存在侵犯商业秘密现象时，需要有应对机制对违规违法行为及时进行处理。

侵犯商业秘密刑事风险应对机制一般可分为内部调查、决策处理、完善内控、应对诉讼四个方面。首先，企业应启动内部调查程序，不仅要识别侵权行为人，还需要收集与侵权行为相关的证据材料，如与商业秘密被公开使用、企业对商业秘密采取了合理保密措施、侵权人明知负有保密义务等有关的书证、证人证言和电子证据等，并根据具体的调查情况出具调查报告。

其次，依据企业商业秘密管理规范中规定的处理流程和汇报机制向决策机构提交调查报告，汇报相应情况，由决策机构按照企业相关处罚规定对侵权人进行处理，包括支付违约金、赔偿损失、解除合同等。若符合刑事犯罪的入罪标准，则应移送司法机关，并向司法机关提交相应的证据材料。

再次，分析侵犯商业秘密刑事风险发生的原因，寻找目前商业秘密管理制度中的缺漏和不足之处，完善相应的工作流程和工作环节，防止侵犯商业秘密事件再次发生。

最后，企业在商业秘密在受到侵害后，除了民事救济外，还可以通过请求启动刑事调查的方式，寻求救济以及要求相关责任人承担刑事责任。除了准备完整的控告材料和证据资料外，还需要寻求对商业秘密的保全措施，防止在诉讼过程中，商业秘密的泄露范围进一步扩大。而且，企业还可能因涉嫌侵犯他人商业秘密而面临刑事诉讼。如果行政司法机关已经介入调查，那么企业应该积极配合调查，不能采取对抗的态度，更不能盲目销毁证据文件。如果是员工实施的侵权行为，并且该行为在员工的职责范围之内，属于日常工作行为，若企业能够根据内部商业秘密管理规定、规范培训记录等，证明已经履行了合理的监管义务和管理职责，则可证实侵权行为属于员工的个人行为，从而免除企业的刑事责任。

三、刑事合规与商业秘密保护

随着经济和社会的快速发展，科技创新对于企业越来越重要，而科技创新的核心在于保护企业的知识产权，商业秘密又是企业知识产权中最为重要的组织部分之一。对于一个掌握核心商业秘密的企业来说，通过强有力的保护措施持续持有其商业秘密，将使得企业继续保持核心竞争力，甚至是企业“安身立命之本”。习近平总书记在第二届“一带一路”国际合作高峰论坛开幕式的主旨演讲中，也强调

了“完善商业秘密保护，依法严厉打击知识产权侵权行为”。在过去两年中，中国通过逐步完善立法、规范行政执法、加强司法保护等手段加大了对商业秘密的尊重和保护，维护了良好的竞争秩序和创新环境。

在这种背景下，企业急需将商业秘密保护纳入企业刑事合规管理体系中。刑事合规是所有企业长远发展、永立不倒的制胜法宝，但是目前国内很多企业还没有意识到刑事合规的重要性，部分企业也因此在海外经营中付出了惨重的代价。“宜未雨而绸缪，毋临渴而掘井。”对于企业来说，刑事合规管理刻不容缓。在刑事合规经营要求下，商业秘密的保护工作尤为重要。实务中，大多数侵犯商业秘密案件面临着立案难、取证难、鉴定难、定罪难等问题。因此，企业应当建立完善的商业秘密保护制度，一方面防患于未然，提前防范自身商业秘密受侵犯的刑事风险；另一方面及时应对风险，包括在自身商业秘密受到侵犯后，提高维权的成功率，也包括当第三方以侵犯商业秘密为由发起控告时，免除企业刑事责任。

一个企业如果想要制定能起到实际效果的商业秘密保护制度，则需要借助外部律师团队的力量。首先，律师团队长期为各类企业提供合规服务，因此其设计的商业秘密保护制度会更加完善，提供的防范措施也会更加全面。其次，律师团队可借助多元的合规手段，使得商业秘密保护制度能够更加高效地实施，从而真正降低侵犯商业秘密刑事风险。最为重要的是，律师团队在应对刑事风险方面经验更丰富。前文也谈过企业发生侵犯商业秘密刑事案件后，需要向公安机关提交相关证据材料，但企业内部法务很少接触刑事案件，故对于相关证据是否符合刑事诉讼中证据三性的要求，并不是很清楚。很多时候企业举报无法立案就是因为相关材料不完备，这种情形下就需要律师团队介入，由律师开展专业的调查取证，并且根据诉讼法的相关要求全流程协助企业完成控告工作。所以，在律师团队的协作下，企业能更好地以系统化方式制定完善的商业秘密保护制度以及高效的侵犯商业秘密刑事风险防范机制和应对机制，从而实现企业合规经营、健康有序发展的目标。

附录二十五

结构性存款利息应否征收增值税？ ——实务争议的法学评析

来源：金杜研究院　作者：菜花团队　日期：2021 年 5 月 8 日

前言

税法的解释是一个如此困难而有趣，在今天却又无比重要的问题，局限于各自不同的视角、立场和方法，许多简单的问题都可能争论出似乎公说公有理、婆说婆有理的答案。当纳税人、税务机关、司法机关在税收执法、税收司法过程中遇到此类争议时，税法解释的方法和规则就显得格外重要。结构性存款利息应否征收增值税，就是这样一个典型的问题。需要说明的是：1）本文探讨这一问题，重在探讨税法解释的方法，虽然立场偏向征税，我们不认为这是个必然答案，因为税法的解释原则之一有利于纳税人的解释原则；2）至于这一问题的答案，我们认为是需要政策另行明确的，当然，政策明确的方向可以是征收，也可以是不征税；3）一切的讨论都是希望逻辑和税法更加清晰，文章本身可能没有清晰的答案，因为我们不认为简单的答案是对税制建构负责的回答，我们是相信税法背后的经济规律和政治规律的。一个合理的税法理论解释不是一方“理所当然”，一方“不置可否”，而是都站在中间立场的讨论，只是在今天的税法下，运用体系性的解释太难。

商业银行客户通过将资金投入结构性存款，可以在获得本金保障的同时，有机会通过嵌套的衍生品交易获取更高额收益。结构性存款利息是否应该缴纳增值税一直存在较大争议，不仅税企之间存在争议，不同地区的税务机关也持不同观点（详见本文附录）。无论主张应税与否，均有其各自的理由和依据。本文无意判断两种观点的最终对错，无论倾向如何，而希望借此从法学逻辑和法学方法的视角探讨如何运用正确的方法进行法律解释。

从法律的解释出发，除了简单回答结构性存款是不是存款这样一个机械性的问题，其实在整个过程中必须回答以下的问题：这样才可能得出合理完整的答案。

1) 36 号文规定中为什么对利息征税

2) 36 号文对存款“不”征税的考量是什么

3) 相同的逻辑是否适用于“结构性存款”

追本溯源是所有外部解释的根源所在，只有追本溯源，才能实现体系化解释的目的，也才可能使规则和规律相容。

在开始讨论之前，先简单说明一下，什么是结构性存款？

通常而言，代表性商业银行结构性存款业务的交易文件包括认购委托书、风险揭示书、产品说明书等，这些文件构成一个完整的交易合同，其通常条款如下：

– 《销售协议书》中，

“产品概述”条款约定，“甲方持有乙方提供的结构性存款产品到期时，乙方保证甲方认购本金安全”；

“双方权利义务”条款约定，“乙方有权依据结构性存款产品文件，根据管理、运用和处分投资计划财产的需要，独立对投资资金进行投资管理”；

“风险提示”条款约定，“结构性存款产品存在投资风险，只保证甲方获得产品文件明确承诺的收益，甲方应充分认识投资风险，谨慎投资”；

– 《风险揭示书》中约定，“结构性存款不同于一般性存款”“本结构性存款产品有投资风险，只保证产品认购资金和本结构性存款《认购委托书》约定的保底收益率”；

– 《认购委托书》中明确约定了产品挂钩特定的衍生品及行权的具体条件。

实务争议：结构性存款利息应否征收增值税？

在对结构性存款有个直观的认识后，我们来看一下主张其应当或不应当缴纳增值税的理由和逻辑：

	不征收增值税	应征收增值税
主要立场和依据	**主张结构性存款不征收增值税的最主要的依据：** 财税[2016]36 号（下称“**36 号文**”）附件 2 第一条（二）款规定了存款利息是不征税项目。 《中国银保监会办公厅关于进一步规范商业银行结构性存款业务的通知》（银保监办发〔2019〕204 号，下称“**204 号文**”）第一条明确规定，“本通知所称结构性存款是指商业银行吸收的嵌入金融衍生产品的存款”。 因此，结构性存款的本质是存款，应当适用 36 号文存款利息不征收增值税的规定。	**主张结构性存款应征收增值税的最主要的理由：** 结构性存款因客户向银行提供拆借资金，并取得保底收益率，故属于 36 号文规定的贷款服务，客户应就其取得的利息收入缴纳增值税。 但结构性存款不同于一般的存款，不应当完全按照存款的增值税处理。
从法律关系的角度	从法律关系上看，结构性存款不能被理解为理财产品或存款+衍生品投资。基于本金保障的合同约定，虽然银行可以将其中一部分资金用于投资衍生品，但银行和客户之间的存款法律关系并不因此改变。	首先，从法律关系的角度，存款和结构性存款本质上均形成了银行和客户之间的债权债务关系，但其主要差别在于，两者因为所投资的产品具有不同的风险属性，进而客户和银行所各自承担的权利义务有较大区别。 对于存款，客户主要承担银行的信用风险，因此体现在法律关系上，客户的主要义务是提供资金，而银行的主要义务是保障客户的本金和存款收益。 而对于结构性存款，由于一部分资金将用于投资衍生品，故银行的主要义务包括承诺保障本金+较低的基础利息，对更高利息部分不承担风险，客户实际上承担了银行的信用风险和较高的投资风险（进而有机

		会取得高于一般存款的经济收益）。基于上述风险，客户有权利充分知晓且银行有义务向客户充分告知和披露嵌套衍生品投资的风险。 因此，从法律关系上讲，结构性存款和存款本质上都是借贷法律关系，但结构性存款实质上属于理财产品，不同于一般的存款。
从监管的角度	除 204 号文第一条的明确规定外，其第四条还规定了“商业银行应当将结构性存款纳入表内核算，按照存款管理”，既然结构性存款的资金对银行来说与一般存款资金一样是表内资产和负债，也说明应被认定为与一般存款相同。	其次，204 号文的出台背景是银保监着手整顿结构性存款业务，加强相关的金融风险管理，其主旨是“商业银行应当严格区分结构性存款与其他存款，根据结构性存款业务性质和风险特征，建立健全结构性存款业务管理制度”（204 号文第二条）。 如果基于这一背景和主旨去解读 204 号文，则不难理解在对结构性存款产品销售和管理的要求上，204 号文要求基本参照《商业银行理财业务监督管理办法》的规定（204 号文第六条），就是为了强调结构性存款的风险控制应回归银行理财产品的本质。即从监管的角度，结构性存款实质上属于理财产品，与存款属于不同的监管逻辑。因此，将 204 号文第一条简单解读为“结构性存款是存款”，显然以偏概全、断章取义。 同样地，204 号文第四条之所以规定将结构性存款纳入表内核算，正是基于 2018 年以来结构性存款被银行作为一种银行理财产品的替代大肆扩张的背景，为了加强对这一业务的风险管理，将这部分资金拉入表内，作为缴存准备金和存款保险的

		基数，限制结构性存款盲目扩张。因此，结构性存款作为银行表内业务核算，并不能得出结构性存款就是存款的结论。
从会计处理的角度	会计准则以可靠性和可比性为原则制定，不论法律关系性质如何，只要金融合同的现金流特征是类似的，都会要求按照相同的规则进行核算和披露。因此，会计处理不能作为认定结构性存款法律性质的依据。	基于实质重于形式的会计原则，财会[2021]2 号文要求将 204 号文定义的结构性存款记入“交易性金融资产”科目并以公允价值计量，与银行理财的主要会计处理一样，且不用于存款的会计处理。

回归本源：基于税法立法目的视角的重新审视

从上述争锋相对的观点碰撞中可以看出，双方的争议其实有两个 1）结构性存款是不是存款，因为对这个问题的回答会直接导致税法的适用效果；2）由于问题 1）存在争论，究竟应该遵循什么逻辑来判断结构性存款是不是存款？在这个意义上，本文一定程度上采用了目的论的解释方式，就是希望回到增值税法律制度的一个基本问题：为什么对存款利息不征收增值税？

根据税收公平的基本原则，税法进一步提出税收中性原则。即相同的行为应有相同的税务处理，不因税务处理的不同扭曲市场主体的选择。这一原则对于以市场主体的交易行为作为征税基础的流转税尤其重要。

36 号文规定贷款是指将资金贷与他人使用而取得利息收入的业务活动，属于增值税的应税范围。为了合理的界定贷款的范围，避免因为法律形式对贷款的影响，把信托等等新的交易形式纳入征税范围，36 号文用了“保本保收益”这样的一个模糊概念来界定贷款服务，而不仅将其局限于传统意义上的贷款。也因此产生了众多的争议（什么叫“保本保收益”）。从“保本保收益”这样的字眼中，能够推理出的是，36 号文意图对债权债务关系下基于资金使用产生的孳息征税。在此情况下，可以进一步推论。在这样的“借贷”法律关系中，资金占用人（借入方）的主要义务是偿还本金及约定的利息，资金提供人（出借方即贷方）基于其提供的资金被占用而取得稳定收益。除了直接以贷款名义提供资金外，各种基于资金占用的保底收益，在经济实质上同样是在保障投资本金的基础上取得的低风险的收益，在法律关系上，占用资金的一方同样基于承诺或协议，对提供资金的一方承担还本付息的责任，因此，基于税收中性原则及实质重于形式原则，36 号文对于上述经济实质和法律关系本质相同的交易安排，法律均规定按照贷款服务征收增值税。（本文暂不讨论金融本身作为增值税征税对象的合理性问题）

存款，从民事法律关系上讲构成资金占有和利用的法律关系，即借款人（银行）承担保障其本金和固定收益的义务，贷款方（存款人）基于其资金的占用获取利息。从商业角度，在当今社会，银行对存款进行资金管理和储蓄的角色已经弱化，存款逐渐变为用户可自由选择的一种投资形式，也是绝大多数市场主体资金投资配置的重要组成部分。因此，从法律关系和经济实质的角度，存款本身构成基于借贷关系的投资行为，区别于权益性投资的债权性投资，因而首先属于增值税的应税范围。事实上，西方的商业银行出现的第一天，吸收存款就是资金的经营活动，低息的存款本身是和风险对应而不是以保管对应的，银行的保管服务有单独的服务内容。当然存款和一般投资存在的区别是，因为投资的社会性问题，在出现银行破产和挤兑之后，开始有了存款保险，通过保险的方式分散相应的投资

风险，从而维持了银行存款的低利率。从这个意义上，存款并没有和贷款关系的本质区别，除了交易一方是银行。在商业社会的条件下，其实所有人都开始有这样的认知，存款和其他产品一样都是投资品，存款只是低风险匹配低收益的概念罢了。

然而，为什么存款在 36 号文中被单独处理了？一方面是历史原因，历史对认识到存款的社会性，而不是存款本身不是投资，才能更好的理解 36 号文为什么会规定存款利息不是征税项目。这实际上是在上述基本逻辑的基础上，综合其他因素考虑作出的政策性选择。一般性存款具有很强的社会性，属于低风险投资中的特殊项目，对一般性存款，36 号文选择将其在纳入增值税征税范围的同时，给予免税的税收优惠。36 号文关于“不征税项目”的表述实为误用，硬要将其解释为投资和保管的竞合而拉入到不征税范畴其实没有必要。

简单概括一下上述立法逻辑框架（无论是否正确，框架的存在价值）——

– 提供资金收取利益的服务属于增值税征税范围；

– 基于税收中性的要求，原则上，对本质上与贷款、理财产品等同属资金利用法律关系的其他交易安排，同样应纳入增值税征税范围；

– 在此基础上，作为例外，出于社会因素考量，可对一般性存款利息免于征税。

在维护税收公平基本原则的大前提下，既然是例外，在适用上就必然需要进行适当限缩，即需要法律法规明确授权给予免税待遇（暂且不论通过 36 号文授权的有效性）。结构性存款与一般性存款同属于债权性投资行为，即属于 36 号文固定的贷款服务的范围内，但如上分析，结构性存款实质上投资属性明显高于存款，不能当然在豁免范围内，因此，在法律法规在未专门给与免税待遇的情况下，基于税收中性原则，应当与一般的保本理财产品一样，按照贷款服务征收增值税。

法律解释：跳出问题本身的方法论评析

对结构性存款利息是否应征增值税这一问题，看似从不同的既定立场出发，都能找到许多合理的理由。但事实上，这是一个典型的税法规定不明确时应如何适用税法的法律解释问题，而法律解释自有其一套方法和路径，正是由于有法律解释方法作为法学学科的普遍共识，基于这一共识在经济学和各个学科的综合应用，才能在立法时实现更好的周延，才能让更多需要进行法律解释的问题尽可能少地得出不唯一的答案，以提高法律适用的确定性。

本文写作的目的并不是希望判定上述哪一个观点的对错，而更多是希望借此从法学逻辑和法学方法的视角探讨如何采用正确的方法进行法律解释，虽然税法的解释在中国是如此困难。至少，有以下两点是值得肯定和坚持的。

第一，法律解释有多种方法，在方法的适用上有其先后顺序，通过狭义法律解释（常用的方法如文义解释、体系解释、目的解释）不能得出可靠结论时，应考虑进一步采取其他方法进行漏洞填补或价值补充。需要注意的是，前述可以在先适用的“体系解释”，是对直接适用的法律规范本身的体系进行整体解读，具体到税法而言，即是对税收法律法规本身的体系解读（考虑到税收法律关系的分析以民事法律关系为基础，从法秩序统一的角度，一般认为前述“体系”也包含了民商事基本法律体系）。

而如果是借用税法及民商法以外其他平行领域立法的概念，因为法律领域不同且没有基础性关系，已经是在进行漏洞填补的工作了。

基于上述方法适用的顺序，对结构性存款利息能否适用存款利息不征增值税规则这一问题，在对税法进行解释时，不应首先直接寻求银行监管法规概念的转介和直接援用，而应首先穷尽狭义法律解释的其他方法，例如通过分析投资保底收益征税而存款利息不征税的立法目的或原因（法意），对比结构性存款利息在这一层面是否具有可比性。这是因为，金融监管法律与税收法律是平行的不同部门或领域的法律规定，而并非税收法律关系建立的基础性法律规范，二者基于不同的立法目的，遵循不同的基本原则和价值，所使用的概念并不当然相互通用。唯有优先运用税法本身的基本原则、价值和目的进行解释，才能使得出的结论具有“合目的性”。事实上，对企业所得的解释经常诉之于会计记录，也是因为企业所得税本身的目的和会计记录要求间存在一定的重合性。

在税法法律解释当中，基于对税法本身的目的和价值的检视进行的解释理应是最为核心部分，但实践中却往往被跳过或忽略。我们始终认为，建立和发展一套科学的税法法律解释方法论，对解决当前税收执法、税收司法中的实践问题而言，乃至对整个税收法治而言，都是至关重要的。

当然，在目的解释或法意解释无法得到排他的结论时，进入到更广义的法律解释阶段，金融监管法规仍然是解释这一税法问题的重要参考。但在参考平行部门或领域立法时，应当对立法目的或立法遵循的价值是否契合进行交叉检视，判断该等参考或借用是否是合理的，因为目的和价值决定了法律解释的取向。法律条文中的立法目的条款、立法背景等信息，都是推知目的或价值的渠道，例如前文第二个观点所阐述的理由之一即立法目的的解释，如果从 204 号文的立法背景去理解 204 号文对结构性存款的界定，就会得到与第一个观点不同的结论。

第二，作为合同法律关系，性质是否相同取决于交易双方真实意思表示所反映的权利义务关系，必须实证地考察合同约定的具体内容或交易实践。

考虑到银行的客户在将资金投放入结构性存款时，已经充分了解了资金将被用于从事的衍生品交易，结合本文第一部分节选的结构性理财产品交易文件的约定，不难发现，客户的真实意思表示是在保障本金和基础利息的前提下从事投资活动赚取更高收益，并非纯粹在寻求资金储蓄和管理下获得保底收益率，这与一般性存款的法律关系内容相比也有相当可区分度的。

当然，上述两点并不否认纳税人可以合理主张结构性存款利息应参照存款利息不征税增值税，特别是在税法规定不明确的情况下，应当优先考虑有利纳税人的解释，并且税法规则的制定从来不只是单纯的法律问题，还需要综合考虑市场、产业政策、监管导向、征管难度等等因素，未必不可以给予结构性存款利息免税的优惠。只不过，出于对法的明确性的要求，仍然期待增值税相关法律法规在制定完善过程中能够对这一问题给出专门的条款。

附录：部分地区税务机关就结构性存款应否征税增值税的立场

代表观点	答复机构	答复内容
观点一：可能属于存款，可能属于金融商品，如属存款，则利息不征税；如属金融商品，需进一步判断合同是否约定保本；具体需要结合合同内容判断	湖北省税务局 2020-12-23	第一，根据《财政部 国家税务总局关于全面推开营业税改征增值税试点的通知》（财税〔2016〕36 号）文件附件 1：营业税改征增值税试点实施办法附：销售服务、无形资产、不动产注释规定， （五）金融服务。 金融服务，是指经营金融保险的业务活动。包括贷款服务、直接收费金融服务、保险服务和金融商品转让。 1.贷款服务。贷款，是指将资金贷与他人使用而取得利息收入的业务活动。各种占用、拆借资金取得的收入，包括金融商品持有期间（含到期）利息（保本收益、报酬、资金占用费、补偿金等）收入按照贷款服务缴纳增值税。 根据《财政部 国家税务总局关于明确金融 房地产开发 教育辅助服务等增值税政策的通知》（财税〔2016〕140 号）文件第一条规定，《销售服务、无形资产、不动产注释》（财税〔2016〕36 号）第一条第（五）项第 1 点所称"保本收益、报酬、资金占用费、补偿金"，是指合同中明确承诺到期本金可全部收回的投资收益。金融商品持有期间（含到期）取得的非保本的上述收益，不属于利息或利息性质的收入，不征收增值税。 如果结构性存款属于金融商品的，在合同中约定保本，取得结构性存款持有收益应按"贷款服务"缴纳增值税；非保本的，其取得的持有收益不需缴纳增值税。 第二，如属于存款利息的，属于不征收增值税项目。根据《财政部 国家税务总局关于全面推开营业税改征增值税试点的通知》（财税〔2016〕36 号）文件附件 2：营业税改征增值税试点有关事项的规定，（二）不征收增值税项目。2.存款利息。 综上所述，请您直接联系当地主管税务机关，需要由其依据相关政策法规并结合贵单位实际经营情况实事求是来认定。湖北省电子税务局
	税务总局陕西省税务局 2020-11-10	根据《财政部 国家税务总局关于全面推开营业税改征增值税试点的通知》财税〔2016〕36 号"附：销售服务、无形资产、不动产注释（五）金融服务。 金融服务，是指经营金融保险的业务活动。包括贷款服务、直接收费金融服务、保险服务和金融商品转让。 1.贷款服务。 贷款，是指将资金贷与他人使用而取得利息收入的业务活动。 各种占用、拆借资金取得的收入，包括金融商品持有期间（含到期）利息（保本收益、报酬、资金占用费、补偿金等）收入、信用卡透支利息收入、买入返售金融商品利息收入、融资融券收取的利息收入，以及融资性售后回租、押汇、罚息、票据贴现、转贷等业务取得的利息及利息性质的收入，按照贷款服务缴纳增值税。 融资性售后回租，是指承租方以融资为目的，将资产出售给从事融资性售后回租业务的企业后，从事融资性售后回租业务的企业将该资产出租给承租方的业务活动。 以货币资金投资收取的固定利润或者保底利润，按照贷款服务缴纳增值税。

附录二十六

App 个人信息保护规定解读

来源：北京市竞天公诚律师事务所　作者：袁立志 段宇　日期：2021 年 5 月 10 日

4 月 26 日，工信部发布《移动互联网应用程序个人信息保护管理暂行规定（征求意见稿）》（以下简称“《App 规定》”），公开征求意见。该文件是对近年来监管部门开展 App 个人信息保护专项治理的全面总结，兼具强制性和可操作性，基本可以解决“硬法不细、软法无力”的问题。

一、《App 规定》出台的背景

作为网络服务的主要载体，App 领域的个人信息保护问题备受关注。近年来，中央网信办、工信部、公安部、国家市监局（以下统称“监管部门”）针对 App 侵权乱象连续开展多轮专项整治。

基于专项整治发现的问题和积累的经验，监管部门及其授权机构 App 专项治理工作组陆续出台了《App 违法违规收集使用个人信息自评估指南》《关于开展 App 违法违规收集使用个人信息专项治理的公告》《关于开展纵深推进 APP 侵害用户权益专项整治行动的通知》《App 违法违规收集使用个人信息行为认定方法》等文件，逐步明确了违规主体、侵权环节、重点问题与整改标准等。在中国个人信息保护上位法缺位之际，上述文件为 App 个人信息保护和监管工作提供了基本指引。

伴随专项治理工作的深入，监管部门逐渐认识到，App 领域的个人信息保护是一项系统工程，除需管住 App 开发运营者（以下简称“开发运营者”）之外，还需规范 App 第三方服务提供者（以下简称“服务提供者”）、App 分发平台（以下简称“分发平台”）、移动智能终端生产企业（以下简称“终端生产企业”）和网络接入服务提供者，只有群防群治，才能真正解决问题。正是在上述背景下，监管部门联合起草了《App 规定》。

从总体上来看，《App 规定》并未超出原有的治理模式和规则框架，没有突发性地提出全新的监管要求，而是将先前规定在不同文件中的 App 个人信息保护责任主体及其责任通过统一文件，予以类型化、明确化和制度化。鉴于此，本文无意于重复探讨《App 规定》的适用范围和重要原则，而是将重点放在 App 个人信息保护中的各类相关主体及其责任。

二、开发运营者及其责任

（一）

开发运营者的界定

根据《App 规定》第 3 条第 2 款，开发运营者是指从事 App 开发和运营活动的主体。另据《关于开展纵深推进 APP 侵害用户权益专项整治行动的通知》第 2 条第 1 项和《常见类型移动互联网应用程序必要个人信息范围规定》第 2 条第 2 款，App 包括移动智能终端预置、下载安装的应用软件，以及基于应用软件开放平台接口开发的、用户无需安装即可使用的小程序和快应用等新应用形态。

（二）

开发运营者的主体责任

除一般性的“知情同意”“最小必要”等规则外，根据《App 规定》第 6 条第 5、6 项、第 7 条第 4 项、第 8 条以及第 13 条，开发运营者所应履行的个人信息保护义务如下：

1. 贯彻隐私设计（privacy by design）原则：提升个人信息保护意识，在产品设计、开发及运营各个环节落实个人信息保护要求，并以显著、清晰的方式定期向用户呈现 App 的个人信息收集使用情况。

2. 单独告知个人敏感信息处理行为：处理种族、民族、宗教信仰、个人生物特征、医疗健康、金融账户、个人行踪等敏感个人信息的，应当对用户进行单独告知，取得用户同意后，方可处理敏感个人信息。我们理解，此规定在敏感个人信息的界定和告知要求上，参考了《个人信息保护法（草案二次审议稿）》（以下简称“《个保法》”）第 29、30 条之规定。

3. 详尽披露个人信息的接收方：需要第三方提供个人信息的，应当向用户告知其身份信息、联系方式、处理目的、处理方式和个人信息的种类等事项，并取得用户同意。此规定参考了《个保法》第 24 条之规定。在实践中，由于接收方众多且时常变动，开发运营者往往仅公布接收方的类型，而不一一列举其名称和联系方式，以避免告知文件篇幅过长。如要遵守这一要求，可采用另表列出接收方信息的方式予以展示。

4. 管理并对接入的第三方承担连带责任：使用第三方服务的，应当制定管理规则，明示服务提供者的名称、功能、个人信息处理规则等内容；应与服务提供者签订个人信息处理协议，明确双方相关权利义务；对服务提供者进行管理监督；如未尽监督义务，开发运营者应当承担连带责任。

5. 尊重和平等保护用户合法权益：基于个人信息向用户提供商品或者服务的搜索结果的，应当保证结果公平合理，同时应向该用户提供不针对其个人特征的选项。也即，保证算法公平，不得实施“杀熟”行为，以及向用户提供退出个性化展示的方式。

6. 给予用户自主选择业务功能的权利：对于不影响其他服务功能的独立服务功能模块，应当向用户提供关闭或者退出该独立服务功能的选项，不得因用户采取关闭或者退出操作而拒绝提供其他服务。

7. 不得欺骗强制误导用户启动 App：在非服务所必需或者无合理场景下，不得自启动或者关联启动其他 App。

8. 通过官方公民身份认证基础设施认证用户身份：需要认证用户真实身份信息的，应当通过国家统一建设的公民身份认证基础设施所提供的网上公民身份核验认证服务进行。待官方公民身份认证基础设施上线后，从事个人信息处理活动的相关主体需通过官方提供的网络身份核验认证服务落实“实名制”义务，而不能再通过当前市场上的实人认证服务提供商对用户身份信息予以核验，以此防范实人认证服务提供商未经授权缓存及肆意传播用户的身份证信息、生物识别信息等个人敏感信息。

9. 保障 App 网络和数据安全：加强前端和后端安全防护、访问控制、技术加密、安全审计等工作，主动监测发现个人信息泄露等违规行为，及时响应处置要求。

三、服务提供者及其责任

（一）

服务提供者的主体界定

根据《App 规定》第 3 条第 4 款，第三方服务提供者是指对于用户和开发运营者以外的，为 App 提供软件开发工具包（SDK）、封装、加固、编译环境等第三方服务的主体。根据上述规定，我们理解《App 规定》界定的“服务提供者”对应《个人信息安全规范》第 9.7 条规定的“平台接入的第三方”，但范围更广一些。较为常见的服务提供者包括 SDK 提供者和 API 提供者。

（二）

服务提供者的主体责任

针对实践中存在的服务提供者违法违规收集使用个人信息、恶意行为和安全漏洞等问题，《App 规定》第 10 条规定其应履行以下个人信息保护义务：

1. 制定并公开个人信息处理规则：为满足此要求，服务提供者首先需考虑通过其官方网站、公众号等公开渠道发布其个人信息处理规则。此外，鉴于在通常情况下，服务提供者对用户是不可见的，因此其往往需要依赖开发运营者的隐私政策等告知文件公开个人信息处理规则。某些情况下，服务提供者也可以通过页面跳转等方式，自行向用户告知个人信息处理规则。

2. 如实告知开发运营者其个人信息处理活动：以明确、易懂、合理的方式向开发运营者公开其个人信息处理目的、处理方式、处理类型、保存期限等内容，其个人信息处理活动应当与公开的个人信息处理规则保持一致。由于服务提供者的个人信息处理活动具有较强的隐蔽性，其引发的个人信息合规和安全问题不易被察觉，因此，服务提供者需向开发运营者提供上述信息，以便后者履行监督管理义务。

3. 不得未经授权共享转让个人信息：未经用户同意，不得将收集到的用户个人信息共享转让。对于依赖 App 来获取授权的服务提供者而言，由于开发运营者通常不会为超出其所需服务必要范围的用途获取授权，因此服务提供者合法共享转让用户个人信息的空间不大。

4. 不得私自调用权限：未经用户同意或者在无合理业务场景下，不得自行进行唤醒、调用、更新等行为。此规定回应了实践中服务提供者隐蔽实施恶意行为的问题。

5. 保障个人信息安全：采取足够的管理措施和技术手段保护个人信息，发现安全风险或者个人信息处理规则变更时，应当及时进行更新并告知开发运营者。

四、分发平台及其责任

（一）

分发平台的界定

根据《App 规定》第 3 条第 3 款，分发平台是指通过应用商店、应用市场、网站等方式提供 App 下载、升级服务的软件服务平台。在《移动互联网应用程序信息服务管理规定》《移动智能终端应用软件预置和分发管理暂行规定》《移动互联网应用商店网络安全责任指南》《打击治理移动互联网恶意程序专项行动工作方案》《关于印发打击治理移动互联网恶意程序专项行动任务分工的通知》（以下统称“应用商店监管规则”）中，分发平台被称为“互联网应用商店”。

（二）

分发平台的主体责任

根据应用商店监管规则，分发平台对其提供的 App 负有安全管理责任，包括开发运营者真实身份验证、信息留存和公布、安全检测、安全审核、响应社会监督举报、黑名单管理制度及恶意程序下架等。总体来看，《App 规定》第 9 条对分发平台的要求未超出现行应用商店监管规则对应用商店的要求。根据《App 规定》第 9 条，分发平台应履行以下个人信息保护义务：

1. 验证并登记真实身份：登记并核验开发运营者、提供者的真实身份、联系方式等信息，以确保开发运营者和提供者的责任可追溯。

2. 公开 App 所需设备权限和个人信息处理规则：在显著位置标明 App 运行所需获取的用户终端权限列表和个人信息收集的类型、内容、目的、范围、方式、用途及处理规则等相关信息。

3. 不得欺骗强制误导用户下载 App：不得欺骗误导用户下载 App，不得设置难以关闭的弹窗信息。

4. 合规审核：对新上架 App 实行上架前个人信息处理活动规范性审核，对已上架 App 在本规定实施后 1 个月内完成补充审核，并根据审核结果进行更新或者清理。我们理解，分发平台需综合技术和管理措施，既要审核开发运营者或提供者的文本内容，以核查其个人信息处理规则或用户终端权限列表等内容的合法合规性，亦需对 App 进行安全技术检测，以核查 App 是否有信息窃取、系统破坏、诱骗欺诈、恶意传播、远程控制及强制弹窗等情形。

5. 建立 App 信用管理制度：建立开发运营者信用积分、风险 App 名单、平台信息共享及签名验证等管理机制。

6. 配合监管：按照监督管理部门的要求，完善报送机制，及时配合监督管理部门开展问题 App 上报、响应和处置工作。

7. 响应社会监督举报：设置便捷的投诉举报入口，及时处理公众对本平台所分发 App 的投诉举报。

五、终端生产企业及其责任

（一）

终端生产企业的界定

根据《App 规定》第 3 条第 5 款，终端生产企业是指生产能够接入公众网络，提供预置 App 或者具备安装 App 能力的移动智能终端设备的主体。移动智能终端既包括常见的手机、平板电脑，亦包括预置 App 或具备安装能力的可穿戴设备、智能家居及智能车载终端等终端设备。

（二）

终端生产企业的主体责任

根据《App 规定》第 11 条，终端生产企业除需要按照《移动智能终端应用软件预置和分发管理暂行规定》《工业和信息化部关于加强移动智能终端进网管理的通知》等规定落实移动智能终端安全和预装 App 的管理责任外，还应基于其对移动智能终端及操作系统的控制，落实对其他 App 的管控责任，具体包括：

1. 完善终端权限管控机制：及时弥补权限管理漏洞，持续优化和规范敏感行为的记录能力，在安装过程中以显著方式告知用户 App 申请的个人信息权限列表，并主动为用户权限申请和告知提供便利。

2. 建立终端启动和关联启动 App 管理机制：为用户提供关闭自启动和关联启动的功能选项，以防止 App 在用户不知情、不需要的情况下因终端启动而自行启动。

3. 帮助用户及时准确了解个人信息权限的使用状态：持续优化个人信息权限在用状态，特别是录音、拍照、视频等敏感权限在用状态的显著提示机制，以防止开发运营者私自调用权限。

4. 建立重点 App 关注名单管理机制：完善移动智能终端 App 管理措施，以便于配合监管部门的监管与处置。

5. 对预置 App 进行审核：持续监测预置 App 的个人信息安全风险，不得在移动智能终端中预置违法收集使用用户个人信息、擅自调用终端通信功能等恶意行为，以及其他侵害用户合法权益以及危害网络与数据安全的 App。

6. 完善终端设备标识管理机制：通过合理管控 App 获取终端设备标识的能力，防止 App 通过终端设备标识关联、获取用户的个人信息。

六、网络接入服务提供者及其责任

（一）

网络接入服务提供者的界定

根据《App 规定》第 3 条第 6 款，网络接入服务提供者是指从事互联网数据中心（IDC）业务、互联网接入服务（ISP）业务和内容分发网络（CDN）业务，为 App 提供网络接入服务的电信业务经营者，如云服务提供商。

（二）

网络接入服务提供者的主体责任

网络接入服务提供者在《App 规定》第 12 条项下的主体责任与其在《打击治理移动互联网恶意程序专项行动工作方案》基本相同，即通过切断违法违规 App 传播链条，落实网络安全责任，具体包括：

1. 验证并登记真实身份：在为 App 提供网络接入服务时，登记并核验开发运营者的真实身份、联系方式等信息。

2. 配合监管：按照监督管理部门的要求，依法对违规 App 采取停止接入等必要措施，阻止其继续违规侵害用户个人信息和其他合法权益。

七、App 个人信息保护的监管

（一）

监管部门的组成与范围

根据《App 规定》第 4 条，App 个人信息保护监管部门包括中央层面的国家网信办、工信部、公安部、国家市监局，以及上述部门对应的省、自治区、直辖市网信办、通信管理局、公安厅（局）、市监局。由于上述部门职责范围均涉及 App 个人信息保护工作，为避免多头管理、重复检查，《App 规定》第 4 条亦规定，国家网信办会同工信部、公安部、国家市监局建立健全 App 个人信息保护监督管理联合工作机制，由国家网信办负责统筹协调 App 个人信息保护工作和相关监督管理工作，各部门在各自职责范围内负责 App 个人信息保护和监督管理。

（二）

监管部门的职责与权限

《App 规定》第 15-19 条规定了 App 个人信息保护监管部门的职责与权限，具体如下：

1. 实施检查：根据公众投诉举报情况和监管中发现的问题，监督管理部门可以对存在问题和风险的 App 实施个人信息保护检查。

2. 责令整改与社会公告：对检测发现问题的 App 的开发运营者、分发平台、服务提供者及相关主体提出整改，要求 5 个工作日内进行整改及时消除隐患；未完成整改的，向社会公告。在近几年中，这种监管方法被监管部门频繁运用。

3. 下架处置：对社会公告 5 个工作日后，仍拒绝整改或者整改后仍存在问题的，可要求相关主体进行下架处置；对反复出现问题、采取技术对抗等违规情节严重的，将对其进行直接下架；被下架的 App 在 40 个工作日内不得通过任何渠道再次上架。

4. 断开接入：下架后仍未按要求完成整改的，将对其采取断开接入等必要措施。

5. 风险提示与市场禁入：对整改反复出现问题的 App 及其开发运营者开发的相关 App，监督管理部门可以指导组织分发平台和终端生产企业在集成、分发、预置和安装等环节进行风险提示，情节严重的采取禁入措施。

6. 恢复上架：被下架的 App 完成整改，并完善技术和管理机制及作出企业自律承诺后，可向作出下架要求的监督管理部门申请恢复上架。

7. 恢复接入：被断开网络接入的 App 完成整改后，可向作出断开接入要求的监督管理部门申请恢复接入。

8. 信用管理：对相应违规主体，可纳入信用管理，实施联合惩戒。

9. 保密义务：监督管理部门应当对履行职责中知悉的用户个人信息予以保密，不得泄露、篡改或者毁损，不得出售或者非法向他人提供。

八、总结

《App 规定》是监管部门开展 App 违法违规收集使用个人信息治理工作的全面总结。该文件通过压实各相关主体在 App 个人信息保护各环节的主体责任，明确联合监管机制和递进处置措施，全面提升了 App 个人信息保护工作的系统性、整体性和协同性。

附录二十七

棱镜丨逃税 4000 万！郑爽或加重刑罚，明星避税“迁徙”到海南

来源：棱镜　作者：李小白 李超仁　日期：2021 年 5 月 01 日

继“代孕”风波后，郑爽又让影视行业激起了千层浪。

4 月 26 日，其前男友张恒通过微博再度爆料，其中，郑爽日赚 208 万的信息轰动全网。张恒在爆料视频中截取的聊天记录显示，在 2019 年担任网剧《倩女幽魂》女主角时，郑爽总共 77 天拍摄时间，片酬达到了 1.6 亿元；同时，为了逃避广电总局“限薪令”，片方通过增资其间接控制的空壳公司的方式，炮制出“阴阳合同”。

实际上，“天价片酬”和“阴阳合同”对整个影视行业来说并非新鲜事，早在 2017 年，少数演员透支整个影视剧组全部预算就开始被行业讨论和诟病。

2018 年，范冰冰税务风波将影视行业的这些问题推到前台，“阴阳合同”开始被相关部门清查；当年 6 月，中宣部和国家税务总局下发通知，规定影视剧和网络视听节目全部演员和嘉宾的总片酬不得超过制作总成本的 40%，主要演员片酬不得超过总片酬的 70%；8 月，三大视频平台联合六大影视制作公司发声，表态采购或制作的所有影视剧，单个演员单集片酬（含税）不超过 100 万元，总片酬（含税）最高不超过 5000 万元。

伴随官方监管和行业自律，以及所谓“影视投资寒冬”下的行业调整窗口期到来，流量为王下滋生的天价片酬以及背后的阴阳合同，一度认为即将被“内容为王”和“工业生产”的理性时代所取代，然而，此次郑爽风波，再度刷新了外界对于这个行业的认知。

“郑爽事件在行业是否具有普遍性，这话我没法说，可能会形成对这个行业的背叛。我只反问一句，连郑爽这样的非一线明星都会涉及到这些问题，那其他的一线、二线、甚至三线明星呢？”一位资深影视投资人如此向作者评价道。

根据天眼查数据，就在郑爽天价片酬被曝光前，大批明星关联公司注销，涉及包括魏大勋、姚晨、何炅、邓超、唐嫣、文章、马薇薇、那英、赵本山、朱正廷、孟美岐、吴宣仪、沈腾、井柏然、王千源等诸多艺人。

事件发酵后，4 月 28 日，央视新闻在社交平台表示：群众举报郑爽涉嫌偷逃税问题，上海市税务局第一稽查局已予受理，正在依照税收法律法规进行调查核实。北京市广电局已启动对相关剧目制作成本及演员片酬比例的调查。

4 月 29 日，“@郑爽微博事务部”在微博上表示：愿意接受并配合一切调查，结果会公布于众。根据企查查数据，郑爽名下现已有 3 家公司被冻结了共 1585 万元股权，冻结期限至 2024 年 3 月。

郑爽的“一小步”，是否会真正成为国内影视行业的一大步？

逃税 4000 万！郑爽将面临何种处罚？

根据张恒爆料信息，《倩女幽魂》剧组与郑爽总共签订了两份合同。其中“阳合同”为演员聘用合同，约定郑爽片酬收入 4800 万元。为“合理避税”，以签约艺人为名，将款项支付到由郑爽母亲刘艳持股 97%的新沂萃珊雯影视文化公司账户。

“阴合同”则签订于 2019 年 6 月 16 日，由项目方向上海晶焰沙科技有限公司进行 1.12 亿元的增资。

根据企查查数据，上海晶焰沙公司目前主控股东为陈明磊，持股比例 90.00%。2021 年 3 月 6 日，上海晶焰沙发生过一次股权变更，原始股东张丽敏、林慧艳及惠敏退出。根据张恒曝光的代持合同，张丽敏即是为刘艳代持股份的名义出资人。

在两份“阴阳合同”中，按照 2019 年国家规定的“劳务报酬所得”的税费扣缴比例，4800 万的“阳合同”彼时要缴纳 40%的税负（此比例目前已升至 45%）。张恒爆料中，刘艳建议设空壳公司，以郑爽为其签约艺人名义收款并缴纳企业所得税，税率降至 21%。

相较之下，1.12 亿元的“阴合同”更为“省钱”。一位财务工作者对作者表示，公司通过增资获得的是现金流增加而非收入，因此无需额外缴纳所得税，只需缴纳万分之五的印花税。

综上计算，按照正常纳税，郑爽 1.6 亿元片酬需缴纳 40%的“劳务报酬所得”，共计 5119.3 万元，而按照爆料操作，实际纳税应只有 1000 万元左右，相差 4000 万元。

张恒在爆料中所展示的“阴阳合同”

随着执法部门介入调查，郑爽可能有哪些潜在法律风险？北京盈科律师事务所高级合伙人王贝贝对作者表示，依据《中华人民共和国刑法》第 201 条的“逃税罪”规定：逃避缴纳税款数额较大并且占应纳税额百分之十以上的，处三年以下有期徒刑或者拘役并处罚金；数额巨大并且占应纳税额百分之三十以上的，处三年以上七年以下有期徒刑，并处罚金。

同时，依据《中华人民共和国刑法》第 203 条“逃避追缴欠税罪”规定：纳税人欠缴应纳税款，采取转移或者隐匿财产的手段，致使税务机关无法追缴欠缴的税款，数额在一万元以上不满十万元的，处三年以下有期徒刑或者拘役，并处或者单处欠缴税款一倍以上五倍以下罚金；数额在十万元以上的，处三年以上七年以下有期徒刑，并处欠缴税款一倍以上五倍以下罚金。

王贝贝分析认为，“如果张恒爆料属实，郑爽虚假纳税数额巨大且比例极高，她面临的罚款额度原则上是欠款的一倍以上五倍以下。这一项罪名已经对应三年以上有期徒刑。如果她存在更多相关联的金融犯罪、破坏市场经济秩序犯罪，还可能有更多罪名并罚。”

2018 年，范冰冰曾补缴税收及罚金高达 9 亿元，并由此引发明星大规模补缴税款现象。彼时，有法律界人士认为，范冰冰涉及违规税款高昂，但未被处以有期徒刑处罚，主要源于其是“初犯”，而国家政策在涉及明星偷税漏税行为时，“初犯”若可补齐税款，可视情况免去刑事责任。

郑爽是否适用此规则？

“此类案件无明文规定初犯的减轻情节，因其数额特别巨大，原则上很难以此为由要求酌情轻判。”郑爽 2018 年后曾参与补缴税款，有被认定为“累犯”的可能，王贝贝对作者表示，“如果证实为累犯，可能面临法定升格刑，处罚力度会大大增加”。

流量为王的危险游戏，天价片酬为何再现？

在行业限制天价片酬、影视投资急速降温的情况下，为何依然有人愿意为明星买单？流量焦虑或许是最重要的原因，片方愿意为此“赌”一把。

流量如同印钞机。孙俪在 2017 年播出的电视剧《那年花开月正圆》中片酬达 6000 万元，而该剧预售达到 3 亿元，开拍前即回本。同样，《如懿传》男女主演拿走 1 亿元片酬，但该剧网台版权总收入就高达 13.5 亿元。

“AB（Angelababy）出台一次，两天拍个广告就 800 万，这种人拍戏给的片酬，可能已经远高过三四线演技派演员；像《乘风破浪》这部戏，2 个亿投资，邓超、彭于晏和赵丽颖片酬加起来 1.6 到 1.8 个亿，拍摄只用了 1000 多万，票房十个亿，他就赚钱了。”一位在横店拥有多家公司的影视投资人告诉作者，除赚钱外，也有其他“砸钱”的。

比如，“拍《战国》（2011）时，孙红雷市场价 600 万给了 1200 万，都是拿钱堆的，连徐克都堆掉了，因为投资方一定要景甜来演，为了捧景甜，给她身边配了一堆明星，全部两倍价格来请，票房稀烂”。

尽管高价请明星能够带来票房，但该横店投资人认为，这样做的风险巨大，当时“《乘风破浪》票房一旦低于 6 亿元，就只能保本，还要考虑资金成本和质押成本”。

对于影视投资骤冷却为何没有压制天价片酬，另一位资深影视投资人对作者表示，影视投资整体下降背景下，内部呈现了两极分化的马太效应，“许多项目投资特别少，部分项目投资又特别多，资源集中化”。

根据张恒爆料信息，涉及郑爽 1.6 亿元片酬的《倩女幽魂》合同签订于 2019 年，彼时，“限薪令”已经出台，其为何会“顶风作案”？

“2019 年前后，市场上对于‘限薪令’还多持阳奉阴违的态度。”一位影视行业资深编剧告诉作者，随着视频网站购买力的下降，现在演员整体的片酬已经下降，1.6 亿元的天价基本消失。他认为，天价片酬延伸的最大负面影响是“以流量演员为核心的、落后的制作模式没有改变，影视剧的质量难以保证”。

2017 年，热门古装剧集《孤芳不自赏》因男女主演钟汉良、杨颖拿走 1.2 亿元片酬，大量对手戏却是依靠“抠图”而登上热搜，5 万多人在豆瓣上给剧集打出 3.0 的低分。导演鞠觉亮面对骂声曾自揭内幕：“假如我今天去个景区，1 个小时的车程，来回 2 个小时，随便一个演员 100 万一天，两个小时 20 万，还没算他化妆 2 个小时、补补妆 1 个小时，一天 12 个小时，现在只有 7 个小时，还能去哪里拍戏，你告诉我。”

同样，郑爽事件爆发后，一位自称《倩女幽魂》剧组的工作人员“肥雪”也在知乎上爆料称，拍摄《倩女幽魂》期间，77 天拍摄 60 集，“没干过这么累的组，每天就睡三四个小时，多一分钟都跟统筹结仇似的”；接近杀青那一个月，“全横店场务都知道你这组累了，没人来了，用 150 元还是 180 元的价格去叫那些没干过剧组的外围”。

“专心创作的人在别人眼中像个傻子。”一位影视行业资深从业者告诉作者，资本大举涌入时，没人有时间看剧本，只认 IP 和流量明星，“市场上出现了许多‘组局’公司，做广告和营销的人也来掺和”。

资本膨胀“催肥”的不仅是演员片酬。灵河文化创始人白一骢曾对作者表示，行业开机率急剧升高，很多刚毕业做到助理摄影的人，到另一个剧组里摇身一变成了主摄。演员急于变现，片方除了付出高昂片酬，还有附加成本，例如限制工作时间，逼迫片方用替身、抠像、改剧本的方式。“成本被演员吞食太多，只能压缩其他制作成本。”

“限薪令”出台前，著名演员唐国强也曾在参加综艺节目时严肃调侃到，现在投资和片酬越来越高，但好的作品却越来越少，一部剧超过一半的预算被主角拿走，配角、导演、编剧、美工、摄像等等，只能找“便宜货”，但“便宜没好货”，就有了那么多让观众反感的“烂片”。

从霍尔果斯到海南，明星们的避税“迁徙”

“枪打出头鸟。”

上述横店影视投资人告诉作者，“像开心麻花的艾伦这些演员，片酬也不低，票房也很高，这些演员安分守己，出去见人也客客气气，人家也不去搞他，查就查那些飞扬跋扈的”。

影视投资人曹海涛将行业税务问题分为四个阶段：首先，是以“影视第一股”华谊兄弟上市的 2009 年为坐标之前的“野蛮生长”；其次，是 2009 年到 2015 年的上市和并购热潮，倒逼企业规范，但监管尚未重拳出击；第三，是 2016 年到 2018 年范冰冰事件，监管介入、行业自查，但很多非一线明星还未触及；第四阶段，则是 2018 年之后，避税之风日浓。

“其实这些问题在每个行业都存在，但影视行业有个特点，完全以人为主，所以支付上会出现各种问题。”一位业内人士对作者表示，影视圈避开“限薪令”的方式不胜枚举，例如让主演关联人在剧中充当监制和副导演拿钱，还有通过后期收益的方式，如让关联人成立空壳发行公司，“其实啥也没干”。

巨大利益驱使下，“高片酬”不会单纯因为“限薪令”而消失，必然不断有人试图触碰红线。2018 年和 2019 年，王千源和杨烁就曾先后被媒体曝出，他们分别因 6190 万和 8750 万的片酬触犯“限薪令”而受到行业处罚。

牵一发而动全身。根据天眼查数据，4 月 26 日，魏大勋旗下的两家工作室注销；4 月 21 日，何炅父亲何畏关联公司湖南荷栀子企业管理有限公司注销；4 月 16 日，邓超旗下的安吉慧形慧影影视文化工作室注销；4 月 14 日，文章旗下的上海路路影视文化工作室注销，唐嫣全资公司上海唐嫣影视文化工作室注销。

虽然从时间上，上述明星注销工作室的时间在张恒公开爆料之前，但是，实际上早在 4 月 1 日，其便曾在微博上发文表示，郑爽和家人通过代持公司、阴阳合同等方式进行偷税漏税。

王贝贝对作者表示，明星注销工作室与郑爽事件之间或有因果。“郑爽使用关联公司进行避税等犯罪行为获得巨大利润，理论上其他高收入明星也能够通过类似方式进行不法交易。瓜田李下，明星们或许希望通过注销公司的方式表示自己并无犯罪的意图，也不排除以此种方式消灭或隐匿此前犯罪证据的情况。”

作者在与众多影视投资人和业内人士交流中发现，他们对于“合理避税”大都讳莫如深，因为理与法之间界限模糊。

作为头部收入群体，明星一直对税收“洼地”情有独钟。2010 年 5 月，新疆霍尔果斯成立经济开发区，在税收优惠政策中规定，2010 年至 2020 年间，新注册公司五年内企业所得税全免，五年后地方留存的 40%税款将通过“以奖代免”的方式返还给企业，即俗称的“五免五减半”。

此举吸引了大量影视公司蜂拥而至。根据霍尔果斯《2017 年政府工作报告》显示，2016 年霍尔果斯引进注册型企业 2045 家；2017 年新登记注册的各类市场主体 14472 户，注册资本 2015 亿元，同比分别增长 341.6%和 288%。

2018 年 1 月，霍尔果斯开始暂停增值税返还和个人所得税优惠两项政策，同时要求 2017 年公司企业利润占营业收入比重超过 50%的企业进行税务自查，并拿出企业所得税减免的 20%用于当地投资、缴纳保证金等。

当年 6 月开始，当地出现影视公司“注销潮”。 根据天眼查数据，到当年 10 月，与霍尔果斯相关的企业中有 2298 家企业状态已经显示为“注销”。

2020 年下半年后，将避税作为“刚需”的明星们，又将目标瞄准了海南。

2020 年 5 月，海南出台《海口市促进影视产业发展若干规定》，涵盖了从剧本开发、拍摄制作到上映、展映等众多奖励和补贴政策。相比霍尔果斯的“五免五减半”，海南规定的企业所得税税率从 25%降至 15%，个人所得税税率从 45%降到了 15%。

根据企查查数据显示，截至 2021 年 4 月 13 日，海南新增注册“影视”相关公司已达 2062 家。过去一年，海南平均每月新增影视相关公司近 200 家，今年 3 月新增影视公司更是高达 427 家。

不同的是，霍尔果斯早年可通过代理公司完成注册程序，一个地址可注册多家新公司，从而引发了大量“空壳公司”注册。或因霍尔果斯前车之鉴，海南更强调了对经营、财务、场地的全面监控和“脱虚向实”，要求“一地一证”。同时，针对一年内企业所得税、增值税不低于 500 万元、1000 万元和 2000 万元的，分别给予 100 万元、200 万元和 400 万元奖励。

卷进明星光环下的名利旋涡，郑爽不是第一个，也很可能不是最后一个。对于许多长期从事影视的业内人士来说，规范行业秩序、创作出更多优质作品，回归真正的“内容为王”，依然是他们眼中的“长久之计”。

附录二十八

【TP 知•道】关联融资交易转让定价法规国别发展综述——德国、新西兰、阿根廷篇

来源：普华永道　作者：普华永道　日期：2021 年 5 月 6 日

TP Talks 概要

在本期节目中，普华永道比利时合伙人 David Ledure 先生、普华永道德国合伙人 Tanja Keser 女士、普华永道新西兰合伙人 Erin Venter 女士和普华永道阿根廷高级经理 Agustin Aila 先生共同探讨了金融交易转让定价在当地的最新发展，包括德国利息税前扣除的立法草案、新西兰颁布的债务限制转让定价法规，以及阿根廷颁布的影响集团内融资的新法规。

金融交易转让定价最新发展

普华永道德国合伙人 Tanja Keser 女士提到，德国利息扣除相关立法于 2019 年出台草案迄今，经过了多次修改。德国税务机关希望尽可能和经济合作与发展组织（以下简称：经合组织）的《转让定价指南》第十章 2 的立场保持一致。对此，Keser 女士指出目前立法草案的部分指引与第十章仍然存在分歧。该立法要求德国企业借入资金利息的税前扣除需要遵循草案对于信用评级所提供的指引，如果德国借款方是集团子公司，不应该基于其独立信用评级，而是应该考虑集团整体信用评级来设定关联融资利率。德国税务机关认为，经合组织第十章针对独立信用评级和隐性支持调整的指引相对复杂，并可能形成税务筹划空间。而引用集团信用评级更为简单直接，可以减少分析过程中的主观性，为纳税人带来定价方面的确定性。

此外，如果纳税人认为基于独立信用评级并进行隐性支持调整更加符合独立交易原则，仍然可以使用上述方法对利率进行定价。此时，纳税人需要准备更为充分的文档，说明其使用与集团不一样的信用评级和利率定价的合理性。

普华永道新西兰合伙人 Erin Venter 女士指出，新西兰早在 2018 年颁布的转让定价法规与德国的立法草案类似，其中，债务限制转让定价法规仅适用于新西兰企业从境外关联方获得贷款的情形。根据该转让定价法规的规定，超过新西兰币 1,000 万元的贷款部分对应的利息在税前不能扣除。该转让定价法规亦对借款方的信用评级设定了限制，即应当采用企业独立评级和集团信用等级下调一至两个等级之间的孰高者，作为制定关联借贷利率的基础。这意味着纳税人既需要对集团进行整体信用评估，也需要对借款企业进行独立信用评估，取两者当中较高的信用评级作为制定利率的依据。此外，转让定价法规要求利率定价根据“一般贷款”来制定，即假设贷款为优先非次级贷款，期限的限制为 5 年。

普华永道阿根廷高级经理 Agustin Aila 先生介绍了阿根廷 2017 年出台的关联融资相关的税务改革内容。2017 年的新法规废除了之前资本弱化债资比例（2:1）的规定，利息费用扣除限额随之被利息、汇兑损失、摊销前应纳税所得额的 30%所替代。该限制不适用于预提所得税的利息费用（包括双边税收协定下的利息支付预提所得税减免）。此外，纳税人需要证明其利息费用占利息、汇兑损失、摊销

前应纳税所得额的比例低于集团的同等比例。上述不可扣除的超额利息可以往后结转 5 年，同时未使用的债务额度可往后结转 3 年。

2020 年，阿根廷税务局又颁布了新法规，要求对关联融资交易开展功能风险分析。纳税人需证明贷款方拥有足够的经济能力和财务能力来提供贷款，并实际控制相关的贷款风险。此外，纳税人也需要证明借款方在借款期间有足够的现金流，以及偿还贷款和利息的财务能力。纳税人的转让定价报告需要提供关联融资交易的详细信息，否则，税务机关有权基于集团信用评级来评估合理的借款利率（一般情况下，考虑到集团信用评级更高，因此税务机关评估形成的利率往往低于实际利率）。整体上，阿根廷的新法规与《转让定价指南》第十章的指引基本一致，但在执行层面存在部分差异。

债务能力

Keser 女士解释，德国新的立法草案中对利息费用的税前扣除设定了三个条件：（一）借款方的独立信用评级基于集团的信用评级；（二）纳税人需要证明贷款具有商业目的、为了满足商业需求而获得；（三）纳税人需进行债务能力测试——在进行融资交易时，纳税人需要证明其贷款期间的预测现金流足以偿还贷款利息和本金。在无法满足以上条件的情况下，德国税务机关可能会将关联贷款重新定义为股权交易，从而导致关联利息费用无法在税前扣除。

新西兰目前尚未出台债务能力相关的法规。但其转让定价法规也限制了关联债务所产生利息的扣除范围，如在考虑借款方的信用评级时，纳税人需进行“税基侵蚀和利润转移（BEPS）风险测试”来评估贷款交易的风险程度，在通过测试后（即测试结果为低风险）再对借款方进行独立信用评级。新西兰现行的资本弱化法规将企业债务产生的利息扣除范围限制于其资产的 60%以下。此外，新西兰的转让定价法规也遵从 2017 年版的经合组织《转让定价指南》；纳税人应该根据《转让定价指南》对准确界定交易的指引对其关联融资交易进行分析，并证明其交易所有相关条件条款符合独立交易原则。

针对关联资金融通的转让定价调查

新西兰 – 在债务限制转让定价法规颁布以前，新西兰税务机关非常关注纳税人的关联借款安排，多次对此类交易进行调查评估。在该转让定价法规出台之后，受影响的企业需要重新审阅和调整其关联融资安排，确保实际支付的利息费用与其可税前扣除利息费用一致。新转让定价法规颁布后的第一次纳税申报即将进行，税务机关也同时要求纳税人填报“BEPS 披露表格”，要求纳税人在税务申报时确认是否已经考虑了债务限制转让定价法规，并申报其所有利息费用是否均可税前扣除。Venter 女士预计，税务机关在第一次纳税申报结束后会重点关注纳税人融资交易安排。

阿根廷 – Aila 先生认为，阿根廷税务机关今后可能会重点关注关联融资交易是否需要被重新定义为股权交易。税务机关不仅会更加关注关联利息，也会对纳税人汇兑损失提出更多问题（特别考虑到大部分借款为美元交易，而阿根廷汇率波动可能会形成巨大的损失）。Aila 先生建议阿根廷纳税人提前准备防御性转让定价文档，以应对日后税务机关可能会向纳税人对关联融资交易提出的质疑。此外，纳税人还面临的另一项重大挑战：2019 年阿根廷中央银行要求所有负有外债的纳税人进行登记备案，且在备案后才被允许通过“统一外汇兑换市场”进行外汇结汇。现实中，大多数企业未经中央银行授权外汇结汇，因此无法偿还外币关联贷款，也无法与其境外关联方重新协商关联贷款安排。

总结

债务能力是阿根廷、德国和新西兰三个国家都重点关注的问题，虽然这些国家都是经合组织或BEPS 包容性框架成员国，并参与了《转让定价指南》第十章的讨论和修改，但经合组织对集团和企业信用评级的指引在各国的解读和运用有所不同。对于跨国企业而言，债务能力（或举债能力）测试十分关键。针对跨境关联资金借贷的信用评级分析，跨国企业需要应对位于不同国家或地区借贷双方的税务机关，可能对信用评级持有不同的观点，从而导致的双重征税风险。因此，跨国企业在进行信用评级分析时需要兼顾各国的对利息税前扣除的限制。

附录二十九

金融洞见 | 服务实体经济、防范金融风险、深化金融开放——银行及资本市场“十四五”规划展望

来源：安永 EY　作者：安永 EY　日期：2021 年 5 月 6 日

引言

近年来，就国际环境而言，随着全球形势的日趋复杂，不稳定性和不确定性明显增加。国际经济政治格局复杂多变，伴随着新冠肺炎疫情的影响，世界经济陷入低迷，经济全球化遭遇逆流；就国内环境而言，中国经济进入新常态，结构性矛盾凸显，部分行业产能过剩，债务水平上升，因此政府在适度扩大总需求的同时，着力推进供给侧结构性改革，去产能、去库存、去杠杆。

复杂的国内国际环境对银行及资本市场的影响广泛而深远，在“十四五”的新征程中，提高金融服务实体经济能力，深化金融供给侧改革，保障金融风险安全，稳妥推进金融开放至关重要。

本文结合安永内部专家、行业专家的讨论分析，通过定义未来的八大设想阐述我们对“十四五”期间银行及资本市场的未来展望，旨在协助读者解读“十四五”规划中银行及资本市场的关键领域发展趋势、识别相关领域风险并应对。

*01

低利率环境及资产质量下行压力或将持续

预计在“十四五”期间，利率市场化改革进一步深化推进，LPR 下行或会带来贷款利率下降趋势，利息净收入增长压力较大，资产质量下行压力仍存。2021 年一季度，在“十四五”的第一个春天，中国经济实现稳健开局，但在后疫情时代及经济增速放缓的大环境下，不能忽视低利率环境及资产质量下行压力持续的可能性，在此期间寻求增长对银行业金融机构提出了更高要求：

提高风险定价及管理能力：

充分利用数据及科技，建立高频、高效的监测体制，提高对市场趋势、风险事件的观测及运用能力。

提升利率风险管理体系：

利用更高效的敏感性分析、压力测试、风险指标等手段，提升利率风险管理体系。

*02

个人金融改革将带来新的增长点

“十四五”规划特别提出，未来要“创新更多适应家庭财富管理需求的金融产品”并“规范发展消费信贷”，在合规的前提下，未来零售端资产管理及消费信贷有望成为新的增长点。银行业金融机构需在新的环境下找准业务的经营模式、提升核心竞争力，以把握市场机遇寻求增长：

多元化产品布局：

扩大客户覆盖、优化多层次的客户细化体系、深入理解客户需求，提供有针对性的产品解决方案。

提升销售能力：

搭建全面专业化的营销体系，丰富销售渠道，同时提升服务意识，考虑如何保护投资者权益，加强销售及代销机构的销售适当性管理。

提高风控能力：

利用科技赋能，完善风控体系，制定科学强大的风控模型。

把握监管趋势：

近年来个人金融特别是消费信贷的监管环境趋严，恰当销售、信息安全、消费者信息保护等环节预计仍将是未来监管重点关注的领域，银行业金融机构需紧跟监管趋势降低合规风险。

*03

贷款能力提升将成为深化贷款战略转型的关键成功要素

考虑到金融机构支持实体经济的定位及国家深化供给侧结构性改革，大力发展科技创新与数字经济、高端制造业、消费升级、城镇建设、普惠金融、绿色金融是构建金融体系、支持经济转型的必然趋势。预计高端制造业、绿色制造业、产业升级、消费升级将成为银行、证券、资管等金融机构的重要资源倾斜方向，这些资源倾斜方向与传统的银行业金融机构投资领域有着显著不同，因此，在“十四五”期间投资及贷款结构变革的环境中，加强风险演变趋势预判，培养行业专家，提升行业分析和风险评估等相关能力，是银行业金融机构推动稳定高质量发展的关键。

*04

科技赋能及数字化转型进入快车道

近年来，金融行业科技赋能及数字化转型快速发展。与“十三五”相比，在“十四五”规划中创新驱动仍是重点章节，还进一步强调了数字化发展、数字中国的理念，并特别指出要“稳妥发展金融科技，加快金融机构数字化转型”。银行业金融机构应紧跟最新科技动态，持续探索科技赋能，有序推进在产品与服务、合规与风控、管理与运营等方面创新应用的落地，在降本增效的同时提升核心竞争力。



图：科技赋能银行数字化转型的主要应用场景及目标

科技赋能金融业高质量发展态势显著，新冠疫情也加速了金融与科技的融合，使金融机构数字化转型的必要性及紧迫性愈发凸显。“十四五”期间金融业数字化转型将进入快车道。银行业金融机构应积极主动，尽早布局，建议可重点关注以下几方面：

战略指引：

明确数字化转型战略目标，建立兼备外部趋势和自身特色的金融科技发展策略；

技术革新：

紧跟前沿技术趋势，探索与创新金融科技研究能力，夯实与提升技术输出能力；

生态合作：

推进产学研融合，加强战略合作生态体系建设，共推金科应用场景对接、落地与推广建设；

人才建设：

组建金科人才梯队，制定有效的人才计划以适应转型带来的角色职能变化等。

*05

网络安全建设投入加大、监管环境趋严态势不减

“十四五”规划纲要强调放管并重，营造良好数字生态——其中着重提出“加强网络安全防护”和“推动构建网络空间安全命运共同体”。此外还将网络安全保障体系和能力建设提升至“国家安全”高度。“十四五”期间，监管部门将着力健全国内网络安全法律法规和制度标准，并积极参与国际标准和机制建设。建议银行业金融机构“十四五”期间从以下方向加强网络安全工作：

1）

将网络安全管理提升至企业战略高度，加大研发投入，强化团队建设；

2）

转变网络安全管理思路，从过去的局部整改，转型为全面、综合能力建设，打造“识别-保护-监测-响应-恢复”（identify-protect-detect-respond-recover）的纵深防御体系；

3）

进一步厘清相关法律法规和监管要求，积极确保全方位合规；

4）

将网络安全管理植根企业数字化转型，包括人工智能、大数据、区块链、云计算等新技术应用；

5）

关注并参与构建“网络空间命运共同体”，紧跟数据安全、数字货币、数字税等国际规则和数字技术标准的建设趋势，持续打造现代化、国际化、更前瞻的网络安全体系。

*06

中小银行潜在经营风险不可忽视

2021 年一季度，中国经济实现稳健开局，但在后疫情时代，低利率环境及资产质量下行压力持续的条件下，中小银行的经营风险进一步凸显。部分中小银行面临着盈利增长、资产质量、资本充足等压力，中小银行在“十四五”中的经营风险走向及深化改革的进程值得关注。在“十四五”期间，中小银行可从以下路径寻求发展：

1）

与大型银行业金融机构合作，利用科技赋能，提升识别及管理的效率和能力，提升营销能力与决策能力；

2）

完善公司治理，建立良好治理结构，明确自身定位，利用地方优势，实现差异化精准经营。

*07

绿色金融的发展将带来巨大市场机遇

银行业金融机构需要积极落实国家重点经济工作任务，发挥金融“源头活水“的作用，支持国家“碳达峰，碳中和”双碳目标实现。在“十四五”规划开局之年，银行应着重两方面的工作：

一是关注银行自身减排，设立碳中和目标及时间表，开展自身碳排放盘查，设立节能减排路径及方案，积极采纳绿色电力或参与碳市场交易。

二是大力发展绿色金融，支持绿色产业，积极开展转型金融，支持传统行业转型升级。未来的 40 年，需要至少百万亿的资金来投入能源转型，产业升级，这将给银行业金融机构带来巨大的市场机遇，需要尽早建立绿色金融支持碳中和目标的发展战略，抢占优质客群。

同时，也要加强对授信客户的环境社会风险管理，特别是针对控制排放行业企业的履约情况管理，规避由于气候变化转型风险带来的金融风险。

*08

金融开放更加强调稳健中的发展推进

“十四五” 规划提到稳妥推进银行、证券、保险、基金、期货等金融领域开放，并强调实行高水平对外开放的理念。预计在“十四五”期间，金融开放将进一步深化，且稳妥开放、高水平开放将是推进金融开放的原则及方针。随着人民币国际化的推进、一带一路的不断落实，金融开放给银行业金融机构带来业务机遇的同时也对金融风险管理体系提出了更高的挑战。预计复杂的地缘政治、特别是贸易摩擦等因素将增加金融开放中的不确定性，对于银行业金融机构而言，增强开放条件下金融管理能力和风险防控能力，在风险可控的前提下，把握金融开放中的市场机遇至关重要。

附录三十

安永发布《2021 年第一季度中国海外投资概览》

来源：安永 EY　作者：安永 EY　日期：2021 年 5 月 7 日

► 中国全行业对外直接投资 317.9 亿美元，同比增长 12.6%，非金融类对外直接投资 248 亿美元，同比增长 2.4%；“一带一路”非金融类对外直接投资 44.2 亿美元，同比增长 5.2%，占同期投资总额的 17.8%

► 中企宣布的海外并购总额 172 亿美元，同比大幅增长 135%；宣布的并购数量 120 宗，与去年基本持平

按交易金额计，TMT*仍为最受青睐的海外并购行业，其他热门行业还包括消费品以及先进制造与运输，前三大行业的并购金额占总额的 76%；按交易数量计，总量与去年基本持平，但大项目数量有所增加，新签 1 亿美元以上交易项目 26 个，较去年同期增长超过一倍

中企在所有大洲宣布的并购金额均录得增长，其中欧洲为最受欢迎的目的地，占比达 45%，同比增长 268%

► 对外承包工程继续稳步发展，新签合同额 535.5 亿美元，同比下降 3.3%，新签项目集中在基础设施领域；完成营业额 301.2 亿美元，同比增长 7.6%

*注：TMT 行业包括科技、媒体和通信，其中媒体部分包含媒体和娱乐行业

安永中国海外投资业务部全球主管周昭媚表示：

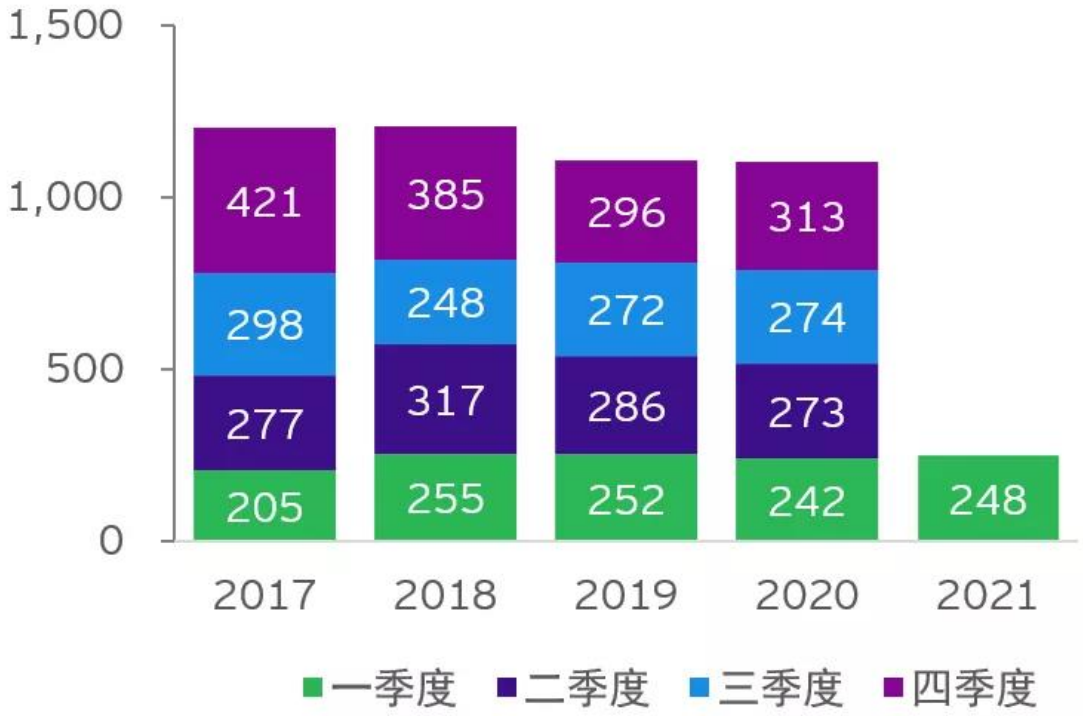
“2021 年一季度中国经济强劲复苏，GDP 同比增长 18.3%，企业转型升级需求增强和利润的稳步回升都推动了中国经济的外循环发展，中企海外并购更大幅增长超一倍；但全球经济复苏仍不平衡，发达国家趋严的外商投资审查或将成为常态，这些复杂多变的外部环境也为中企海外投资和运营提出挑战。

然而，新的投资机遇正在不断涌现，近期，各国对绿色和可持续发展的重视程度日益增强，全球越来越多的国家发布碳中和目标，中国也做出了努力争取在 2060 年前实现碳中和的承诺，新能源领域的相关投资机会正逐渐增加。安永认为，中国新能源企业包括新能源汽车产业链和可再生能源电力企业等的国际化发展将迎来历史性机遇，一方面，海外市场广阔，中企可积极参与相关产业链和供应链，促进中国设备和标准‘走出去’；另一方面，中国对碳中和的承诺还将推动中企转型升级并积极拓展高质量的海外投资机遇，加速中国技术与国际接轨，以保障中国在未来绿色经济领域的国际竞争力。”

制造、信息传输领域对外直接投资增长较快，“一带一路”沿线国家投资合作稳步增长

商务部数据显示，2021 年第一季度中国全行业对外直接投资 317.9 亿美元，同比增长 12.6%，非金融类对外直接投资 248 亿美元，同比增加 2.4%，流向制造、信息传输等领域的投资增长较快。一季度，流向制造业的投资 38.4 亿美元，同比增长 17.8%；流向信息传输业 16.2 亿美元，同比增长 20.9%。“一带一路”非金融类对外直接投资 44.2 亿美元，同比增长 5.2%，占同期投资总额的 17.8%。

图表 1：中国非金融类对外直接投资额（亿美元）

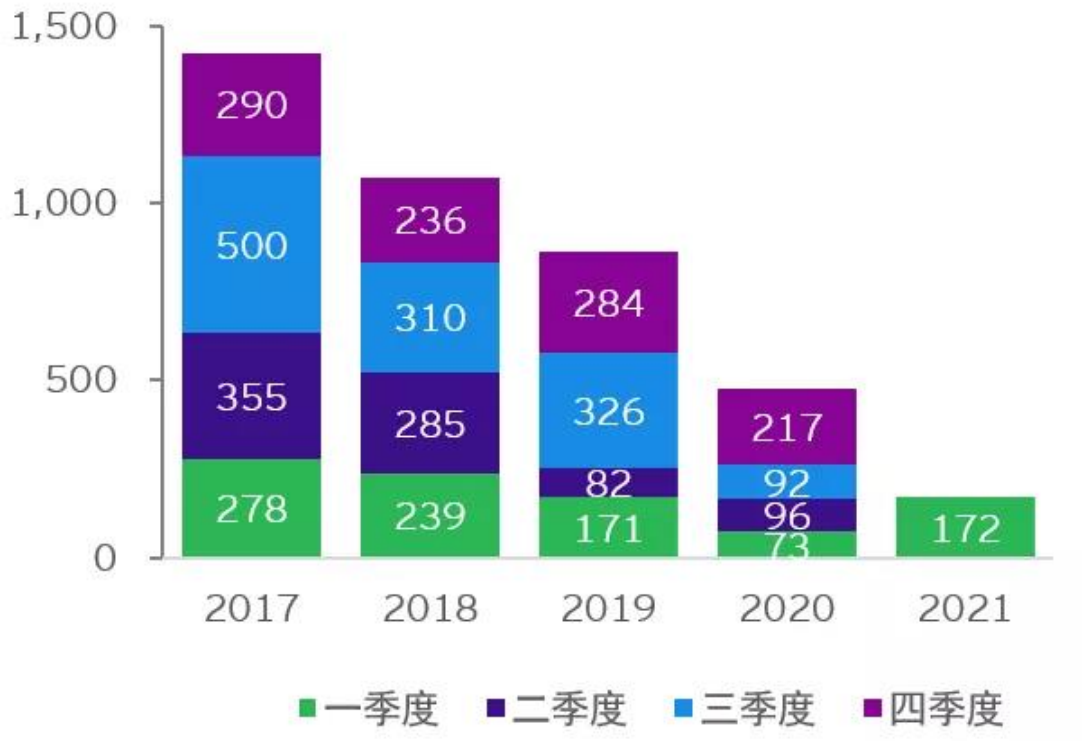


资料来源：中国商务部

海外并购同比大幅增长，中企在欧洲并购金额增长超两倍

2021 年第一季度，中企宣布海外并购总额 172 亿美元，同比大幅增长 135%；宣布的并购数量 120 宗，与去年基本持平。受疫苗及中国经济复苏等多重因素利好，中企海外并购自去年四季度起开始反弹，今年一季度同比增长超过一倍，中企对海外市场的关注正逐步回升。

图表 2：中企宣布的海外并购金额（亿美元）



资料来源：ThomsonOne、Mergermarket，包括香港、澳门和台湾的对外并购交易，数据包括已宣布但尚未完成的交易，下载于 2021 年 4 月 6 日；安永分析

行业分析

图表 3：2021 年第一季度中企宣布的海外并购前五大行业

按交易金额（单位：亿美元，%为同比增长率）



按交易数量（单位：宗，%为同比增长率）



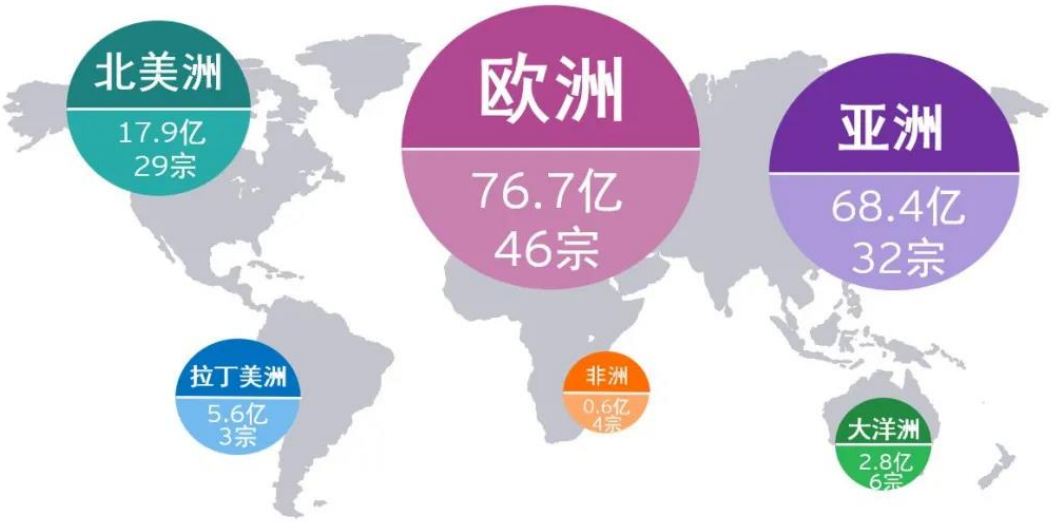
资料来源：ThomsonOne、Mergermarket，包括香港、澳门和台湾的对外并购交易，数据包括已宣布但尚未完成的交易，下载于 2021 年 4 月 6 日；安永分析

► 按交易金额计，前三大行业为 TMT、消费品以及先进制造与运输，其中 TMT 占比达 34%，主要投资于较低敏感度的硬件制造、软件开发及 IT 服务等领域，将近六成投向亚洲。消费品行业宣布的并购金额为 45.6 亿美元，主要交易为某中国投资集团收购荷兰知名品牌的家用电器业务，旨在协助投资目标拓展新市场并在全球范围内收获更多的增长机会。近年来各国对绿色和可持续发展的重视程度日益增强，新能源领域涌现出较多的投资机会，中企可持续关注相关投资政策与机会。

► 按交易数量计，前三大行业 TMT、先进制造与运输业及医疗与生命科学，共占总量的六成。交易总量与去年基本持平，但大项目数量明显增加，新签 1 亿美元以上交易项目 26 个，较去年同期增长超过一倍。

区域分析

图表 4：2021 年第一季度中企宣布的海外并购各大洲金额及宗数（金额单位：美元）



资料来源：ThomsonOne、Mergermarket，包括香港、澳门和台湾的对外并购交易，数据包括已宣布但尚未完成的交易，下载于 2021 年 4 月 6 日；安永分析

► 欧洲为本期中企海外第一大并购目的地，宣布的海外并购金额为 76.7 亿美元，同比增长 268%，占中企并购总金额的 45%，主要投向消费品、TMT 及医疗与生命科学行业，其中对荷兰、英国、西班牙等国的投资有大幅增长。此外，《中欧地理标志协定》于 2021 年 3 月 1 日正式生效。协定不仅将对中国相关原产地的产品拓展欧盟市场提供便利，有利于扩大出口，提高欧盟对中国相关产品的认知度；还将增加欧盟内受保护的相关地理标志产品的投资吸引力，有望带动中企对欧盟相关消费品和旅游资源的投资，促进中欧消费品的高质量发展。

► 中企在亚洲宣布的海外并购金额为 68.4 亿美元，同比增长 74%，主要投向 TMT、先进制造与运输以及金融服务业，前三大国家为印度尼西亚、韩国和日本。本期中企在亚洲对 TMT 和先进制造与运输两个行业的投资额大幅增长，2021 年一季度宣布的并购金额均超过了去年全年该行业在亚洲的投资总额。其中对 TMT 行业的投资有 57%投向韩国，细分领域包括了半导体产品的设计生产，以及软件服务业；而对先进制造与运输行业的主要交易为多家中国投资公司联合投资某印度尼西亚初创物流企业，在后疫情时代，电商行业的快速发展也极大地推动了物流业的发展。此外，《区域全面经济伙伴关系协定》（RCEP）的核准工作也在顺利推进，中国、新加坡、泰国和日本已完成协定核准，其他成员国也致力于推动协定于 2022 年 1 月 1 日生效。安永预计，未来在 RCEP 协定的推动下，中国—东盟的经贸合作将继续推动亚太经济一体化并促进“一带一路”的高质量发展。

► 中企在北美洲宣布的海外并购金额为 17.9 亿美元，同比增长 65%，主要投向 TMT、先进制造与运输以及石油与天然气行业。重点交易包括某中企收购了位于美国德克萨斯州的油气资产，完成了三年来北美洲该行业最大的一笔交易。2021 年开年以来，中美关系仍面临诸多挑战，尽管中企对美国投资有所回升，但在趋严的投资审查和较高的地缘政治风险下，不确定性仍较高，建议中企持续观望，审慎决策。

图表 5：2021 年第一季度中企宣布的海外并购前十大目的地（亿美元）

	目的地	2021 一季度	2020 一季度	同比增长
1	荷兰	57.0	10.4	448%
2	印度尼西亚	24.4	0.3	8,614%
3	韩国	22.1	0.5	4,207%
4	美国	17.8	9.7	84%
5	日本	8.6	0.3	2,976%
6	英国	8.4	0.1	5,923%
7	西班牙	5.6	-	-
8	秘鲁	5.6	-	-
9	新加坡	5.4	0.7	669%
10	印度	3.9	1.7	128%

资料来源：ThomsonOne、Mergermarket，包括香港、澳门和台湾的对外并购交易，数据包括已宣布但尚未完成的交易，下载于 2021 年 4 月 6 日；安永分析

对外承包工程开局稳定，新签项目集中于基础设施领域

2021 年一季度，中国对外承包工程新签合同额 535.5 亿美元，同比下降 3.3%，完成营业额 301.2 亿美元，同比增长 7.6%。项目主要集中在基础设施领域，一季度，中企承揽的境外基础设施类工程新签合同额 412 亿美元，完成营业额 246 亿美元，分别占总额的 77%、81.6%。在“一带一路”沿线国家和地区新签合同额 313.4 亿美元，同比增长 19.4%；完成营业额 177.5 亿美元，同比增长 12.4%；新签合同额和完成营业额占比较去年同期均有所增加。

图表 6：中国对外承包工程新签合同额（亿美元）



资料来源：中国商务部、安永分析

附录三十一

【安永税务】德国财政部最终确定知识产权德国域外征税指导意见

来源：安永 EY　作者：安永 EY　日期：2020 年 5 月 07 日

摘要

2021 年 2 月 11 日，德国财政部最终确定了对知识产权德国域外征税的附加指导意见。该意见针对的是当前对非居民仅因其知识产权在德国公共记录或注册处做了登记，而导致对与知识产权有关的特许权使用费和资本利得在德国纳税的相关讨论。

鉴于这一颇具争议的规则给纳税人和税务机关均带来了巨大的行政负担，且德国有可能按照适用税收协定而不具有征税权，德国财政部初步提议取消该规则（见安永全球税务简报，德国财政部发布关于知识产权预提所得税减免和域外征税改革的法律草案，2020 年 11 月 20 日)。

但是，德国政府并未进一步推行拟议的法律变更（见安永全球税务简报，德国政府发布关于预提所得税减免改革及其他各项议题的法律草案，2020 年 1 月 20 日）。为了简化该项规则在所有未决案件中的实施，继 2020 年 11 月 6 日发布第一封公开函令之后（见安永全球税务简报，德国财政部发布关于域外知识产权德国征税相关指导意见，2020 年 11 月 6 日），财政部现已最终确定附加指导意见。

根据指导意见，对于 2021 年 9 月 30 日之前支付的相关款项，在满足某些要求的条件下，非居民特许权使用方可免于预提、申报和缴纳预提所得税。重要的是，该项规定只有在特许权使用费收款方享受协定优惠的资格是毋庸置疑的，且收款方在 2021 年 12 月 31 日之前提交预提所得税免税申请的情况下方可适用。

目前尚不清楚税务机关是否会结合通过指导意见所规定的流程获得的其他信息，在以后的某一时间点出台新的立法提议。鉴于德国将于 2021 年 9 月举行大选，预计在此之前不会有新的立法提议，且任何进展均将可能受到大选结果的影响。

详细讨论

域外征税

“域外”知识产权（IP）交易包括德国非居民之间的知识产权许可或销售，或非居民进行的销售。

根据德国法律规定（《所得税法》（ITA）第 49（1）条第 2f 款和第 6 款），如果非居民许可或销售在德国公共登记册中注册的知识产权（德国相关知识产权），德国有权根据国内法律进行征税。

根据该项法律的字面规定，德国征税权可涵盖单纯在非居民方之间进行的，德国相关知识产权许可或销售交易，或非居民进行的销售。该项法律不对关联方或非关联方之间的交易做出区分。

特许权使用费收入通常由特许权使用方按 15.825%的税率进行预提、申报和缴纳预提所得税。资本利得通常由卖方提交非居民纳税申报表进行缴税。目前，域外征税规则备受争议，并给纳税人和德

国税务机关均带来了巨大负担。因此，取消此前的有关终止使用域外征税规则的立法提案是非常遗憾的举措，尤其是在知识产权许可方或卖方受税收协定保护的情况下，该协定将专有征税权授权给外国税收管辖区。

2021 年 9 月 30 日之前已经或将要支付的特许权使用费

指导意见规定，对于过去或 2021 年 9 月 30 日之前向外国许可方支付的特许权使用费，特许权使用方可免于预提、申报和缴纳预提所得税，前提要求如下：

1 支付费用时，报酬的债务人（即特许权使用方）为非居民。对企业来讲，意味着该企业在德国既没有注册地，也没有实际管理机构。

2 支付费用时，报酬的收款方（即许可方）所在税收管辖区已与德国签订有效税收协定。此外，许可方需要满足以下条件：

i. 实际有权享受协定优惠

ii. 系协定规定的收入的受益人

iii. 能够满足德国反协定滥用规则的要求

3 许可方在 2021 年 12 月 31 日之前向联邦中央税务局提交预提所得税免税申请（如果该申请涉及 2013 年及之前的年份，需将申请材料复印件同时发送给地方主管税局）。许可方需针对每份许可协议单独提交申请，除非相同协议方之间订立不同的合同。这意味着一份申请涵盖某一许可方与同一特许权使用方之间的多份合同，但如果许可方协议授权多个特许权使用方，则必须分别提交单独的申请。

4 与申请所涵盖的报酬有关的所有协议都必须连同申请一起向联邦中央税务局披露。针对集团内部交易，还需披露向其他关联方提供同样授权的所有其他协议。

5 除原始文件外，还需提供所披露协议重要章节的德语译本。根据指导意见，重要章节涉及提供授权、知识产权所有权以及报酬与付款条款。

只有在特定许可方满足上述全部要求后，特许权使用方才能免缴预提所得税。指导意见同时认可，在经许可方授权的情况下，特许权使用方可代替许可方申请免税。如果知识产权授权不再存续，即使没有许可方的授权，特许权使用方也可以申请免税，前提是可以证明（原）许可方不能或不愿意申请免税。

此外，考虑到税收协定以及德国国内反协定滥用规则，在许可方实际享受协定优惠的资格受到质疑的情况下，这一简化程序则不适用。根据指导意见，如果纳税人构成双重税收居民或混合实体，或存在其他资格错配，则存在受惠资格质疑。如果特许权使用费的收款方是德国税务意义认可的税收透明合伙企业，指导意见认可其免税申请，前提是合伙人需满足上述要求。

指导意见规定，如果联邦中央税务局驳回预提所得税免税申请，纳税人须在申请被驳回后的一个

月内，针对相关报酬提交所有预提所得税申报表。即使就申请被驳回提出上诉，该规定也适用。指导意见未完全明确这是否仅适用于特许权使用方根据指导意见免于扣缴预提所得税的款项，或是也适用于“往期”支付的特许权使用费。

如果在指导意见发布之前出于其他原因而未扣缴税款的情况下，该规定也被认定为适用，则与2002 年 11 月 25 日联邦财政法院裁决（2003 年联邦税务公报 II（I B 69/02），第 189 页）似乎有所矛盾。在该判例中，联邦财政法院裁定，只有在特许权使用方已实际扣缴税款的情况下，才有义务提交预提所得税申报表。如果特许权使用方未实际扣缴税款，法院则认为将无义务提交预提所得税申报表，但税务机关仍可根据定税通知追缴特许权使用方的预提所得税。

在这种情况下，税务机关也可以向许可方征收税款。目前拟议对法律进行修改，以变更该机制，引入在即使实际没有扣缴税款的情况下也需提交预提所得税申报表的义务。为实现这一结果，有必要修改法律。这一事实以及提案的解释性说明进一步为联邦财政法院对现行适用规则的评估提供了支持。

2021 年 9 月 30 日之后支付的特许权使用费

对于许可方在 2021 年 9 月 30 日之后收取的特许权使用费，上述例外操作不适用。根据指导意见，所得税法的一般规定在此情况下适用。

资本利得交易

指导意见规定，如果在德国公共记录或注册处中登记的知识产权被出售，卖方必须提交非居民纳税申报表。根据指导意见，即使根据适用协定德国对该资本利得无征税权，该规定仍适用。在这种情况下（即进行销售时，卖方居住于已签订适用协定的税收管辖区，且该协定限制了德国的征税权），纳税人可进行零申报，且无需计算潜在的德国税基。

有许多论据可反对税务机关这一观点。这是税务机关首次明确规定，在适用协定禁止在德国对非居民纳税人的收入征税的情况下，其仍有义务提交纳税申报表。但是，鉴于德国反协定滥用规则不适用于指导意见里所指称的资本利得，卖方在协定管辖区的居民身份就理应足够，除非协定包括特定的利益限制条款（例如德国与美国之间的协定）。

指导意见规定，从纳税程序角度，纳税人不必以电子方式提交此类纳税申报表，除非税务机关明确要求在特定情况下进行电子申报。此外，披露协议及重要章节分翻译成德语的规定也同样适用。即使没有明确说明，也可以合理假定该项规定仅在非零申报的情况下适用。

收入确定

指导意见还首次涉及在以下情况下确定收入：许可或销售一系列知识产权，以及未对在德国登记的知识产权单独商定报酬。

在这种情况下，报酬需进行合理分配。指导意见规定，以特许权使用费或资本利得的总金额为计算出发点。按照自上而下的方法，需基于因果关系将金额分配给在德国登记的知识产权。其结果需能体现在德国登记的知识产权所产生的收入（或所占比例）。仅基于登记成本（即登记成本加一定利润）

来确定收入并不合理。同样，采用自下而上的方法基于特许权使用方的利润收入的一定比例来分配收入也不适用，即使该比例是通过可比性分析而确定的。

指导意见规定，如果税务机关无法确定或计算相关收入（尤其是由于纳税人不履行合作义务），税务机关将估算计税基础。

影响

按德国现有税法规定，非居民仅因其知识产权在德国公共记录或注册处做了登记，便导致对特许权使用费和资本利得在德国有纳税义务。较遗憾的是，原计划删除该法条的立法提案最终未能得到推进。此背景下，该指导意见可视为是德国税务机关对该议题做出了正面积极回应。尽管指导意见使受影响企业更加有必要仔细审查和评估后续措施，但也提供了一个合理的时间表。纳税人若基于这一新的指导提出预提所得税免税申请，应尽最大努力准备申请并提供充足的相关文件。因为申请一旦被驳回，将对纳税人产生重大不利后果（申请驳回后一个月内提交预提所得税申报表）。

通过指导意见所描述的流程以及对相关案例的进一步处理，税务机关和德国政府可获得更多信息和洞察。因此，不排除在以后的某一时间点针对这一问题出台另一项立法。但是，德国将于 2021 年 9 月举行大选，在此之前或之后不久出台新立法的可能性较低，大选结果势必也会对这一议题产生影响。

附录三十二

【德勤税务评论】保险行业税收政策指引更新迫在眉睫——浅议新保险合同准则的税务影响

来源： 德勤 Deloitte 作者：德勤 Deloitte 日期：2020 年 5 月 10 日

国际会计准则理事会分别于 2017 年 5 月和 2020 年 6 月发布了《国际财务报告准则第 17 号——保险合同》（International Financial Reporting Standards 17 – Insurance Contracts，简称“IFRS 17”）和《对<国际财务报告准则第 17 号>的修订》，自 2023 年 1 月 1 日起实施。为解决现行保险合同准则实施中存在的问题，保持企业会计准则与国际财务报告准则的持续趋同，财政部也已于 2020 年 12 月 19 日相应发布了修订后的《企业会计准则第 25 号——保险合同》（财会[2020]20 号，以下与 IFRS 17 统称“新保险合同准则”或“新准则”）。新保险合同准则的实施将对保险行业的财务会计核算带来颠覆性的变革，提升保险企业财务报表信息的相关性、透明度，有利于更好地展示保险企业的经营业绩和盈利来源，也将对保险公司的经营管理产生多方面的深远影响。

有关保险企业最早将于 2023 年 1 月 1 日起执行新保险合同准则。随着执行日期的临近，对新准则可能带来的影响开展全面的分析和梳理已经成为广大保险企业的共识，对税务处理的影响无疑是其中一项重要的考察维度。虽然企业的财务会计核算和税务处理通常分属会计准则和税法两个不同的规制体系，新保险合同准则的实施也看似并未改变保险企业适用的税法规则，但从我国税法的历史沿革和税收实践来看，企业的财务会计核算仍然在税务处理中扮演着十分重要的角色。因此，由于会计准则变化而导致的税务影响值得引起业界和政策制定者的关注。本期评论将从保险企业的企业所得税、增值税角度，对新保险合同准则可能带来的税务影响和政策思考作简要讨论。

企业所得税

收入、成本等项目的核算口径是否因变而变？

我国企业的财会处理对其税务处理往往具有基础性的作用，这一点在企业所得税体系中尤为明显。长久以来，企业所得税的征纳双方基本上都遵循以税前会计利润为基础，通过对会计利润按财税差异进行纳税调整的方式，间接计算得出应纳税所得额并将其作为企业所得税的计税依据。2008 年的企业所得税法明确了按收入扣除各项符合条件的支出项目以直接计算应纳税所得额的基本公式，但并未改变实践中的上述做法。而且，在针对应纳税所得额的各项计算要素（如收入、成本、费用等）的定义以及后续的执行指引规范中，立法者和相关部门都大量借鉴了当时的会计准则的内容。这些做法充分体现了减少财税差异的立法理念和政策思路，有助于将财税差异限制在较合理的幅度范围内，对降低征纳成本具有积极的意义。从实践效果来看，包括保险企业在内的许多从事商品生产销售或服务提供的企业，其主要的纳税调整可能集中在支出端并体现为对扣除项目的限制，营业收入等项目则在大体上遵循会计核算的口径。

然而，随着社会经济形态的变化，近年来会计准则的更新调整出现加速趋势。与之相比，诞生于十多年前的企业所得税法是否能够继续将财税差异控制在合理的幅度范围内将备受考验，新保险合同准则的实施便是这样一项挑战。

新准则在保险服务收入确认、保险合同负债计量等方面作了较大修改，财务报表中保险服务的收入、成本等项目的概念与内涵也将与现行会计准则下的情况大相径庭。以保险服务收入为例，现行准则下保险服务收入的确认一般以企业当期应收或实收的保费为基础；然而，新准则下确认的保险服务收入则与保费基本“脱钩”——一方面，新准则下保费中的投资成分被完全剔除，不计入保险服务收入；另一方面，剔除了投资成分后的保费也不再被一次性确认为收入，服务尚未开始前保险公司将收到客户支付的保险费确认为一项保险合同负债，后续在提供服务的期间内逐期确认保险服务收入。与现行准则相比，新准则下保险服务收入的核算将依赖于企业的精算模型和结果，并因此而变得更为复杂；保险企业，尤其是寿险企业的服务收入将由于投资成分的剔除而出现大幅下降，而保险企业整体收入和利润的确认也会在保险合同保障期内趋于平滑。

那么对于执行新准则的保险企业而言，其在进行应纳税所得额的计算时，是否能够遵循新准则对于保险服务收入、成本等各项要素的核算口径呢？业界对此存在两种不同的技术观点：

第一种观点认为，企业所得税法并未规定收入、成本等各项要素的定义和核算口径能够跟随会计准则的变化而自动调整。由于现行会计准则对收入、成本等相关要素的核算口径在税法上也得到了认可，因此在税法不发生变化的前提下，保险企业需要继续按现行会计准则核算收入、成本等相关要素，据此计算应纳税所得额。这一观点意味着新准则的实施将带来巨大的财税差异，保险企业可能需要为此保有新老会计准则两套核算体系，以同时满足财务报告和计算应纳税所得额的需要，这将显著推高保险企业的管理负担和税务机关的征管成本。

第二种观点则从当年企业所得税立法时减少财税差异的政策精神出发，认为根据会计准则的变化自动调整收入、成本等各项要素的核算口径系税法的应有之义。这一观点固然能够避免因财税差异导致的大额管理成本，但缺乏足够明确的法律依据支持；而且，会计准则和税法所调整的对象与目的并不尽然相同，直接依赖会计准则的规定是否能够满足税法的需要，其背后的合理性或有待商榷。

上述两种技术观点的取舍已经随着新保险合同准则执行日期的临近而变得日益迫切。考虑到相关决策将对保险企业的管理成本带来重大影响，我们建议财税部门在审慎研究评估行业影响的基础上，尽早对新保险合同准则下企业所得税应纳税所得额的计算规则，尤其是收入、成本等各项计算要素的核算口径作出明确。保险企业则应密切跟进这一方面的税收政策，及时地将税务因素一并纳入到为应对新保险合同准则而实施的系统与流程改造计划之中。

支出项目的纳税调整将何去何从？

即使在目前相互较为协调的会计准则和企业所得税法环境下，保险企业也存在一定数量的纳税调整项目。如之前所讨论，除投资业务以外，保险企业的纳税调整主要集中在扣除项目，其中既有同等适用于非保险企业的常规性调整（如涉及职工薪酬、业务招待费、广告费和业务宣传费的限额扣除调整），也包括保险行业所特有的保险业务手续费及佣金、保险业准备金等项目的纳税调整。无论属于哪一种类型，这些纳税调整项目均脱胎于现行的会计准则制度土壤；新准则的实施势必改变其适用环境，进而可能对这些调整项目的实际操作带来一系列问题。

显然，在前文所述的第一种技术观点下，执行新准则的保险企业仍然需要将收入、成本等相关项目按照现行准则进行“回调”以计算应纳税所得，因此可以合理预期，如果采纳第一种技术观点，那么现行的保险企业纳税调整项目能够得以继续保留并得到顺利执行。

然而，如果未来财税部门采纳前文所述的第二种技术观点，那么将给这些纳税调整项目造成适用障碍。以最为常见的业务招待费调整为例。根据现行规定，企业当期业务招待费按照发生额的 60%扣除，但最高不得超过当年销售（营业）收入的 5‰。在新准则实施后，一方面，如前文所讨论，保险企业通常用以计算扣除限额的会计收入，已经不再以当期应收或实收的保费为基础；另一方面，新准则下保险企业的业务招待费有可能作为保单获取成本，以系统摊销的方式在保险合同保障期内分期计入损益。因此，有关业务招待费的限额调整在新准则下将如何进行至少存在以下疑问：

纳税调整的对象系当期应付或实付的业务招待费，还是通过摊销计入当期损益的业务招待费？

当期扣除限额的计算应继续以当期应收或实收保费为基础，还是改为按当期会计确认的保险服务收入为基础？

如果坚持以原有口径计算业务招待费的纳税调整金额，则该调整金额是否能够一次性调增当期会计损益，还是需要考虑相应支出的摊销方式逐期调整相应期间的会计损益？

与业务招待费类似，保险企业的职工薪酬、广告费和业务宣传费、手续费及佣金等，也都可能在不同的业务场景下作为保单获取成本通过摊销分期计入损益，从而面临与上述类似的问题，涉及结转扣除调整项目的，相关分析还可能更为复杂。与此同时，保险行业传统的准备金支出在新准则下将被打开释放在不同的损益表科目中，同样会给准备金支出的纳税调整带来现实困难。

总体而言，如果财税部门未来允许保险企业在计算应纳税所得额时遵循新准则对保险服务收入、成本等相关项目的核算口径，并同时保留现有准则环境下的相关纳税调整政策及其执行要求，那么很可能使保险企业在一定程度上面临两难的境地——在根据新准则进行会计核算的同时，出于纳税调整的需要，保险企业仍应持续具备对纳税调整涉及的相关项目按老会计准则进行核算的能力，然而由此计算得出的调整金额又往往难以和新准则下的财务数据相互适配（除非付出高额的核算成本）。有鉴于此，在财税部门未来明确保险企业收入、成本等各项要素的税法核算口径与新保险合同准则保持一致的前提下，相关部门仍有必要对现行准则下保险企业的常见纳税调整事项进行梳理，并考虑是否从提升征纳效率的角度出发作出适当的政策调整（如调整扣除项目限额的计算基础等），从而使得保险企业的税收政策能够与新准则的执行相适应。

新旧准则衔接可能带来怎样的税务影响？

根据新保险合同准则的有关衔接规定，执行新准则的保险企业很可能需要对新准则进行追溯适用，从而产生留存收益的调整。这一调整是否会对保险企业的所得税处理带来影响亦亟待明确。如果未来财税部门同意将保险企业的收入、成本等各项要素的税法核算口径与新保险合同准则保持一致，那么是否需要在税法上同步认可会计政策的追溯调整，将由此产生的留存收益调整以一次性抑或分期调整的方式纳入应纳税所得额的计算，将成为财税部门需要考虑的事项之一。

增值税

在我国的税务实践中，除少量视同销售调整以外，财务会计上确认的销售收入与纳税人所申报的企业所得税和增值税应税收入在很多情况下应保持一致。税务机关也经常采取将企业的销售收入财务数据与企业所得税、增值税申报收入相互比对的方式，对企业的所得税和增值税申报的准确性进行管理。

新保险合同准则的实施将从根本上改变保险服务收入的核算模式，使保险服务收入与保险合同项下的缴费额“脱钩”，由此将引发企业所得税和增值税应税收入是否与会计收入继续保持同一口径的疑问。我们在前文中已经对企业所得税的处理进行了讨论，即由于应纳税所得额和税前会计利润的相似性，继续遵循会计口径进行企业所得税法下的收入核算是企业所得税可以考虑的政策选项。然而，作为流转税的增值税，其应税收入的计量更着眼于对应税交易价款的认定——根据增值税暂行条例，增值税的销售额为纳税人发生应税销售行为收取的除销项税以外的全部价款和价外费用。在“以票管税”的理念下，增值税应税收入更需要同交易双方的款项支付、交易凭证开具建立起最直接的关联。因此我们预计，即使在企业所得税法下允许按新准则的会计口径核算应税保险服务收入，保险业的增值税应税收入仍然很有可能延续目前的规则，即按照保险合同项下的应收或实收保费确认收入，并开具发票。

在上述情形下，保险企业申报的增值税应税收入，将与企业在会计上核算的保险服务收入或申报的企业所得税应税收入产生较大的差异。保险企业和税务机关的税务管理方式将需要进行相应的更新。对保险企业而言，财务会计上所确认的收入与增值税应税收入之间难以建立直接关联，因此企业无法直接按照财务收入计算增值税销售额，而可能需要考虑设置单独台账进行记录，以准确获取增值税的销售额数据。对税务机关而言，则可能无法继续参考财务报表对企业的增值税收入申报数据的准确性进行复核。征纳双方的管理成本都可能有所上升。

结语

新保险合同准则的实施将对保险企业的会计核算带来变革性的影响，在广大保险企业紧锣密鼓地实施系统改造以应对上述变革的同时，由新准则带来的税务影响亦不容忽视。保险企业在关注税收政策动态的同时，也应积极推动新准则相关税收问题的解决，在新准则应对方案中加入税收事项的考量。

我们也期待财税部门和行业监管部门能够对新准则引发的税收问题予以关注，对相关事项及时开展研究，以尽快明确与新准则有关的税务处理意见，更新相应的税收政策指引，降低政策不确定风险。

国际会计准则理事会分别于 2017 年 5 月和 2020 年 6 月发布了《国际财务报告准则第 17 号——保险合同》（International Financial Reporting Standards 17 – Insurance Contracts，简称“IFRS 17”）和《对<国际财务报告准则第 17 号>的修订》，自 2023 年 1 月 1 日起实施。为解决现行保险合同准则实施中存在的问题，保持企业会计准则与国际财务报告准则的持续趋同，财政部也已于 2020 年 12 月 19 日相应发布了修订后的《企业会计准则第 25 号——保险合同》（财会[2020]20 号，以下与 IFRS 17 统称“新保险合同准则”或“新准则”）。新保险合同准则的实施将对保险行业的财务会计核算带来颠覆性的变革，提升保险企业财务报表信息的相关性、透明度，有利于更好地展示保险企业的经营业绩和盈利来源，也将对保险公司的经营管理产生多方面的深远影响。

有关保险企业最早将于 2023 年 1 月 1 日起执行新保险合同准则。随着执行日期的临近，对新准则可能带来的影响开展全面的分析和梳理已经成为广大保险企业的共识，对税务处理的影响无疑是其中一项重要的考察维度。虽然企业的财务会计核算和税务处理通常分属会计准则和税法两个不同的规制体系，新保险合同准则的实施也看似并未改变保险企业适用的税法规则，但从我国税法的历史沿革和税收实践来看，企业的财务会计核算仍然在税务处理中扮演着十分重要的角色。因此，由于会计准则变化而导致的税务影响值得引起业界和政策制定者的关注。本期评论将从保险企业的企业所得税、增值税角度，对新保险合同准则可能带来的税务影响和政策思考作简要讨论。

企业所得税

收入、成本等项目的核算口径是否因变而变？

我国企业的财会处理对其税务处理往往具有基础性的作用，这一点在企业所得税体系中尤为明显。长久以来，企业所得税的征纳双方基本上都遵循以税前会计利润为基础，通过对会计利润按财税差异进行纳税调整的方式，间接计算得出应纳税所得额并将其作为企业所得税的计税依据。2008 年的企业所得税法明确了按收入扣除各项符合条件的支出项目以直接计算应纳税所得额的基本公式，但并未改变实践中的上述做法。而且，在针对应纳税所得额的各项计算要素（如收入、成本、费用等）的定义以及后续的执行指引规范中，立法者和相关部门都大量借鉴了当时的会计准则的内容。这些做法充分体现了减少财税差异的立法理念和政策思路，有助于将财税差异限制在较合理的幅度范围内，对降低征纳成本具有积极的意义。从实践效果来看，包括保险企业在内的许多从事商品生产销售或服务提供的企业，其主要的纳税调整可能集中在支出端并体现为对扣除项目的限制，营业收入等项目则在大体上遵循会计核算的口径。

然而，随着社会经济形态的变化，近年来会计准则的更新调整出现加速趋势。与之相比，诞生于十多年前的企业所得税法是否能够继续将财税差异控制在合理的幅度范围内将备受考验，新保险合同准则的实施便是这样一项挑战。

新准则在保险服务收入确认、保险合同负债计量等方面作了较大修改，财务报表中保险服务的收入、成本等项目的概念与内涵也将与现行会计准则下的情况大相径庭。以保险服务收入为例，现行准则下保险服务收入的确认一般以企业当期应收或实收的保费为基础；然而，新准则下确认的保险服务收入则与保费基本“脱钩”——一方面，新准则下保费中的投资成分被完全剔除，不计入保险服务收入；另一方面，剔除了投资成分后的保费也不再被一次性确认为收入，服务尚未开始前保险公司将收到客户支付的保险费确认为一项保险合同负债，后续在提供服务的期间内逐期确认保险服务收入。与现行准则相比，新准则下保险服务收入的核算将依赖于企业的精算模型和结果，并因此而变得更为复杂；保险企业，尤其是寿险企业的服务收入将由于投资成分的剔除而出现大幅下降，而保险企业整体收入和利润的确认也会在保险合同保障期内趋于平滑。

那么对于执行新准则的保险企业而言，其在进行应纳税所得额的计算时，是否能够遵循新准则对于保险服务收入、成本等各项要素的核算口径呢？业界对此存在两种不同的技术观点：

第一种观点认为，企业所得税法并未规定收入、成本等各项要素的定义和核算口径能够跟随会计准则的变化而自动调整。由于现行会计准则对收入、成本等相关要素的核算口径在税法上也得到了认可，因此在税法不发生变化的前提下，保险企业需要继续按现行会计准则核算收入、成本等相关要素，

据此计算应纳税所得额。这一观点意味着新准则的实施将带来巨大的财税差异，保险企业可能需要为此保有新老会计准则两套核算体系，以同时满足财务报告和计算应纳税所得额的需要，这将显著推高保险企业的管理负担和税务机关的征管成本。

第二种观点则从当年企业所得税立法时减少财税差异的政策精神出发，认为根据会计准则的变化自动调整收入、成本等各项要素的核算口径系税法的应有之义。这一观点固然能够避免因财税差异导致的大额管理成本，但缺乏足够明确的法律依据支持；而且，会计准则和税法所调整的对象与目的并不尽然相同，直接依赖会计准则的规定是否能够满足税法的需要，其背后的合理性或有待商榷。

上述两种技术观点的取舍已经随着新保险合同准则执行日期的临近而变得日益迫切。考虑到相关决策将对保险企业的管理成本带来重大影响，我们建议财税部门在审慎研究评估行业影响的基础上，尽早对新保险合同准则下企业所得税应纳税所得额的计算规则，尤其是收入、成本等各项计算要素的核算口径作出明确。保险企业则应密切跟进这一方面的税收政策，及时地将税务因素一并纳入到为应对新保险合同准则而实施的系统与流程改造计划之中。

支出项目的纳税调整将何去何从？

即使在目前相互较为协调的会计准则和企业所得税法环境下，保险企业也存在一定数量的纳税调整项目。如之前所讨论，除投资业务以外，保险企业的纳税调整主要集中在扣除项目，其中既有同等适用于非保险企业的常规性调整（如涉及职工薪酬、业务招待费、广告费和业务宣传费的限额扣除调整），也包括保险行业所特有的保险业务手续费及佣金、保险业准备金等项目的纳税调整。无论属于哪一种类型，这些纳税调整项目均脱胎于现行的会计准则制度土壤；新准则的实施势必改变其适用环境，进而可能对这些调整项目的实际操作带来一系列问题。

显然，在前文所述的第一种技术观点下，执行新准则的保险企业仍然需要将收入、成本等相关项目按照现行准则进行“回调”以计算应纳税所得，因此可以合理预期，如果采纳第一种技术观点，那么现行的保险企业纳税调整项目能够得以继续保留并得到顺利执行。

然而，如果未来财税部门采纳前文所述的第二种技术观点，那么将给这些纳税调整项目造成适用障碍。以最为常见的业务招待费调整为例。根据现行规定，企业当期业务招待费按照发生额的 60%扣除，但最高不得超过当年销售（营业）收入的 5‰。在新准则实施后，一方面，如前文所讨论，保险企业通常用以计算扣除限额的会计收入，已经不再以当期应收或实收的保费为基础；另一方面，新准则下保险企业的业务招待费有可能作为保单获取成本，以系统摊销的方式在保险合同保障期内分期计入损益。因此，有关业务招待费的限额调整在新准则下将如何进行至少存在以下疑问：

纳税调整的对象系当期应付或实付的业务招待费，还是通过摊销计入当期损益的业务招待费？

当期扣除限额的计算应继续以当期应收或实收保费为基础，还是改为按当期会计确认的保险服务收入为基础？

如果坚持以原有口径计算业务招待费的纳税调整金额，则该调整金额是否能够一次性调增当期会计损益，还是需要考虑相应支出的摊销方式逐期调整相应期间的会计损益？

与业务招待费类似，保险企业的职工薪酬、广告费和业务宣传费、手续费及佣金等，也都可能在不同的业务场景下作为保单获取成本通过摊销分期计入损益，从而面临与上述类似的问题，涉及结转扣除调整项目的，相关分析还可能更为复杂。与此同时，保险行业传统的准备金支出在新准则下将被打开释放在不同的损益表科目中，同样会给准备金支出的纳税调整带来现实困难。

总体而言，如果财税部门未来允许保险企业在计算应纳税所得额时遵循新准则对保险服务收入、成本等相关项目的核算口径，并同时保留现有准则环境下的相关纳税调整政策及其执行要求，那么很可能使保险企业在一定程度上面临两难的境地——在根据新准则进行会计核算的同时，出于纳税调整的需要，保险企业仍应持续具备对纳税调整涉及的相关项目按老会计准则进行核算的能力，然而由此计算得出的调整金额又往往难以和新准则下的财务数据相互适配（除非付出高额的核算成本）。有鉴于此，在财税部门未来明确保险企业收入、成本等各项要素的税法核算口径与新保险合同准则保持一致的前提下，相关部门仍有必要对现行准则下保险企业的常见纳税调整事项进行梳理，并考虑是否从提升征纳效率的角度出发作出适当的政策调整（如调整扣除项目限额的计算基础等），从而使得保险企业的税收政策能够与新准则的执行相适应。

新旧准则衔接可能带来怎样的税务影响？

根据新保险合同准则的有关衔接规定，执行新准则的保险企业很可能需要对新准则进行追溯适用，从而产生留存收益的调整。这一调整是否会对保险企业的所得税处理带来影响亦亟待明确。如果未来财税部门同意将保险企业的收入、成本等各项要素的税法核算口径与新保险合同准则保持一致，那么是否需要在税法上同步认可会计政策的追溯调整，将由此产生的留存收益调整以一次性抑或分期调整的方式纳入应纳税所得额的计算，将成为财税部门需要考虑的事项之一。

增值税

在我国的税务实践中，除少量视同销售调整以外，财务会计上确认的销售收入与纳税人所申报的企业所得税和增值税应税收入在很多情况下应保持一致。税务机关也经常采取将企业的销售收入财务数据与企业所得税、增值税申报收入相互比对的方式，对企业的所得税和增值税申报的准确性进行管理。

新保险合同准则的实施将从根本上改变保险服务收入的核算模式，使保险服务收入与保险合同项下的缴费额“脱钩”，由此将引发企业所得税和增值税应税收入是否与会计收入继续保持同一口径的疑问。我们在前文中已经对企业所得税的处理进行了讨论，即由于应纳税所得额和税前会计利润的相似性，继续遵循会计口径进行企业所得税法下的收入核算是企业所得税可以考虑的政策选项。然而，作为流转税的增值税，其应税收入的计量更着眼于对应税交易价款的认定——根据增值税暂行条例，增值税的销售额为纳税人发生应税销售行为收取的除销项税以外的全部价款和价外费用。在“以票管税”的理念下，增值税应税收入更需要同交易双方的款项支付、交易凭证开具建立起最直接的关联。因此我们预计，即使在企业所得税法下允许按新准则的会计口径核算应税保险服务收入，保险业的增值税应税收入仍然很有可能延续目前的规则，即按照保险合同项下的应收或实收保费确认收入，并开具发票。

在上述情形下，保险企业申报的增值税应税收入，将与企业在会计上核算的保险服务收入或申报的企业所得税应税收入产生较大的差异。保险企业和税务机关的税务管理方式将需要进行相应的更新。

对保险企业而言，财务会计上所确认的收入与增值税应税收入之间难以建立直接关联，因此企业无法直接按照财务收入计算增值税销售额，而可能需要考虑设置单独台账进行记录，以准确获取增值税的销售额数据。对税务机关而言，则可能无法继续参考财务报表对企业的增值税收入申报数据的准确性进行复核。征纳双方的管理成本都可能有所上升。

结语

新保险合同准则的实施将对保险企业的会计核算带来变革性的影响，在广大保险企业紧锣密鼓地实施系统改造以应对上述变革的同时，由新准则带来的税务影响亦不容忽视。保险企业在关注税收政策动态的同时，也应积极推动新准则相关税收问题的解决，在新准则应对方案中加入税收事项的考量。

我们也期待财税部门和行业监管部门能够对新准则引发的税收问题予以关注，对相关事项及时开展研究，以尽快明确与新准则有关的税务处理意见，更新相应的税收政策指引，降低政策不确定风险。

附录三十三

国浩视点 |“老鼠仓”还是证券从业人员违法买卖股票？——简评黄某雄案

来源： 国浩律师事务所　作者：黄江东 陈辰　日期：2020 年 5 月 7 日

摘要：

新《证券法》新增“老鼠仓”的规制与处罚条款，证券从业人员违法买卖股票或将同时违反多项法律禁止性规定。本文以近期证监会公布的“黄某雄案”为例，探讨我国现行立法对证券从业人员违法买卖股票相关规定之合理性，重点对“老鼠仓”构成要件中的行为主体范畴、“未公开信息”的内涵与外延、“违反规定”、“职务便利”等存在争议的法律要点予以辨析，对交易趋同性的趋同时间段和趋同比例予以认定，同时结合《基金法》与《证券法》之协调适用问题，从多角度对“老鼠仓”的认定与理解展开论述。

2021 年 4 月 20 日，中国证监会对证券从业人员黄某雄违法持有、买卖股票的行为予以行政处罚，当事人被证监会罚没金额 1,208 万元，并被采取 3 年证券市场禁入措施（以下简称“本案”）。本案由于当事人身份是证券从业人员，且使用了破译账号密码、长期跟踪客户账户等较罕见手法，一经公布，立即引起市场广泛关注，其中的法律问题聚焦在本案行为到底是通常所说的“老鼠仓”还是证券从业人员违法买卖股票，本文拟对此进行分析探讨。

一 黄某雄案概述

本案中，当事人黄某雄于 2012 年至 2019 年 3 月先后在国金证券成都双元街营业部、成都东城根街营业部工作，担任投资顾问一职。在此期间，黄某雄利用国金证券恒生集中交易系统 176 操作员账号和密码设置简单的漏洞，通过私下测试获取了 176 操作员账号和密码。此后，黄某雄频繁登陆 176 操作员账号，并利用该账号较大范围的查询权限对国金证券客户的证券账户进行查询、统计，筛选出其中盈利概率较高的 6 个账户（以下简称“客户账户组”），长期跟踪客户账户组买卖股票的信息。

在跟踪客户信息的基础上，黄某雄向其妻子李某 1 传达交易指令，通过李某 1 进而控制使用黄某权（黄某雄父亲）、李某 1（黄某雄妻子）、李某 2（李某 1 弟弟）、唐某（李某 2 妻子）名下证券账户（以下简称“实控账户组”）交易相关股票。2017 年 3 月至 2019 年 3 月期间，实控账户组以稍晚于客户账户组 1 至 2 个交易日的方式趋同交易股票 46 只，趋同交易成交金额高达 229,472,675.33 元，趋同交易获利高达 3,081,387.26 元。

证监会认为，在案的主客观证据能够相互印证，已形成完整证据链，事实清楚，证据充分，符合法律要求。当事人黄某雄的行为违反了 2005 年《证券法》（以下简称“原《证券法》”）第 43 条第 1 款的规定，构成第 199 条所述违法行为。在行政处罚决定书中作出：责令黄某雄依法处理非法持有的股票，没收黄某雄违法所得 3,081,387.26 元，并处以 900 万元罚款。另外，在市场禁入决定书中，依据原《证券法》第 233 条和《证券市场禁入规定》第 3 条第 3 项、第 5 条及第 6 条的规定，对黄某雄采取 3 年证券市场禁入措施。

二 案涉行为本质应属于“老鼠仓”

尽管本案中监管部门是依据原《证券法》第 43 条证券从业人员违法买卖股票作出处罚，但本文认为案涉黄某雄的行为应当认定为利用未公开信息交易的行为，即“老鼠仓”。本案之所以按证券从业人员违法买卖股票处罚，是因为一方面当事人黄某雄不属于《证券投资基金法》（以下简称“《基金法》”[注 1]）、《私募投资基金监督管理暂行办法》（以下简称“《私募办法》”）所规制的主体，即本案不是特别法规制的公募、私募“老鼠仓”；另一方面，在仅能依据一般法的情况下，原《证券法》并未对“老鼠仓”作出禁止性规定。因此，监管部门在原《证券法》缺乏“老鼠仓”规制条文的基础上，将规制范围更广的第 43 条作为处罚依据，实属不得已而为之，退而求其次之举。

2019 年《证券法》（以下简称“新《证券法》”）第 54 条第 1 款对“老鼠仓”的规定是，“禁止证券交易场所、证券公司、证券登记结算机构、证券服务机构和其他金融机构的从业人员、有关监管部门或者行业协会的工作人员，利用因职务便利获取的内幕信息以外的其他未公开的信息，违反规定，从事与该信息相关的证券交易活动，或者明示、暗示他人从事相关交易活动。”结合本条违法要件，具体分析如下：

1. 黄某雄属于证券从业人员。据本案的行政处罚决定书可知，黄某雄的违法行为均发生在国金证券担任投资顾问期间，且黄某雄分别于 2010 年 4 月、2017 年 8 月取得一般证券业务资格证书和证券投资咨询业务（投资顾问）资格证书。因此，黄某雄是证券从业人员。

2. 黄某雄利用职务便利获取了内幕信息以外的其他未公开信息。本案特殊性在于案涉当事人间接利用职务便利，而并非传统“老鼠仓”案件中直接利用职务便利——典型就是基金经理利用职务便利掌握基金投资交易的未公开信息。本案具体情况为：（1）国金证券证券经纪业务集中交易系统采用的是外购的恒生电子股份有限公司开发的 UF2.0 集中交易系统；（2）因证券公司周末测试集中交易系统的需要，技术部门申请的恒生集中交易系统 176 操作员账号具有较大范围的查询权限；（3）国金证券恒生集中交易系统 176 操作员账号和密码存在设置简单的漏洞，黄某雄知悉并通过私下测试获取了 176 操作员账号和密码。（4）黄某雄在频繁登录操作员账号的情况下，统计筛选历史盈利概率较高的 6 个账户，并长期跟踪客户账户组买卖股票的信息。换言之，对于证券公司外的人员来说并不具备获取客户信息的可能，黄某雄也正是基于其证券公司从业人员的职务便利才有获取该信息的机会——尽管不是直接获取，而是通过破译相关账号、密码的方式获取。因此，直接和间接利用职务便利的行为均应当认定为利用职务便利的行为。

3. 黄某雄违反规定，通过明示、暗示他人的方式，从事与该信息相关的证券交易活动。本案中，黄某雄违反原《证券法》等法律法规的规定，向其妻子李某 1 传达指令，由李某 1 具体执行实控账户组的股票交易，且实控账户组的交易行为与黄建雄跟踪的客户账户组的交易行为具有长期趋同性，趋同交易时间高度吻合。

三 关于证券从业人员违法买卖股票的法律规制

我国立法对证券从业人员违法买卖股票的规制主要体现在《证券法》[注 2]中，在《证券公司监督管理条例》《证券业从业人员执业行为准则》等行政法规和自律准则也有类似规定。在这类案件中，证监会及派出机构依据原《证券法》第 43 条[注 3]的规定对从业人员违法持有、买卖股票的行为予以行政处罚，如林某义案[注 4]、张某案[注 5]、焦某淼案[注 6]等。但在理论与实践层面，该项制度历来颇有争议。

(一) 禁止证券从业人员买卖股票的合理性问题

首先，原《证券法》第 43 条强制性规定直接剥夺了证券从业人员买卖股票的权利。该条款的立法本意可能是为了防止证券从业人员通过职务上的各种便利进行内幕交易、“老鼠仓”等行为，或进行与职务冲突的交易行为，但是以简单化的、“一刀切”的方式予以禁止则有些因噎废食。在本次《证券法》修订过程中曾尝试将这一条款删去，但最终未能实现。虽然在原《证券法》基础上新增了证券公司实施股权激励或员工持股计划的例外情形，但“证券交易场所”“股票或其他具有股权性质的证券”等表述同时也扩大了证券从业人员的主体范围和禁止买卖的客体范围。

其次，特别法与一般法存在前后不一。如前文所述，原《证券法》第 43 条对证券从业人员买卖股票的行为予以明确禁止，然而 2012 年《基金法》第 18 条[注 7]却对基金从业人员的投资行为放宽了限制，即在事先申报和避免利益冲突的基础上，可以由特定基金从业人员本人、配偶、利害关系人进行证券投资。中国证券投资基金业协会同年发布《基金从业人员证券投资管理指引（试行）》，对基金从业人员等相关主体的证券投资行为作出了更为详细的指引。那么，基金经理可以买卖股票，而证券交易所、证券公司等证券从业人员却不能买卖股票是否具有合理性呢？

最后，参照美国、日本、德国及我国香港地区等境外成熟市场，尽管在买卖股票的具体违法行为上存在各异的规定，但均允许证券从业人员买卖股票。以美国为例，美国证券交易委员会成立前后出台的《证券法》《证券交易法》《投资公司法》和《投资顾问法》等法律并未对证券从业人员买卖股票的行为作出明令禁止，而是以“疏导”的方式规范约束。在禁止内幕交易和遵循公平交易原则的情况下，采取证券从业人员的投资账户报备合规部门、交易指令申报或审批、定期进行合规性抽检等方式予以规范。

(二) 相应罚则——“买卖股票等值以下的罚款”的合理性问题

原《证券法》第 199 条规定，“法律、行政法规规定禁止参与股票交易的人员，直接或者以化名、借他人名义持有、买卖股票的，责令依法处理非法持有的股票，没收违法所得，并处以买卖股票等值以下的罚款；属于国家工作人员的，还应当依法给予行政处分。”这意味着原《证券法》第 43 条规定的证券从业人员持有、买卖股票的行为，既要被没收违法所得，又要被处以买卖股票等值以下的罚款。本文认为，被处以买卖等值以下的罚款存在处罚空间过大、监管裁量范围较广、违背过罚相当原则等问题，其合理性值得商榷。

首先，以本案为例，黄某雄趋同交易成交金额高达 2.29 亿元，则对应的罚款上限同样为 2.29 亿元，处罚幅度具有极大的不确定性。当然，黄某雄案涉行为应当认定为“老鼠仓”，与从业人员买卖股票存在一定差别。但以前文提及的林某义案为例，案涉股票成交金额为 101 亿元，如果严格依照原《证券法》第 199 条的规定予以行政处罚，则案涉人员林某义最高可被处以 101 亿元以下罚款，明显失当。

其次，正是由于行政处罚的空间极大，监管部门在针对个案作出具体行政处罚时，其裁量幅度难以掌握。而且，监管部门在具体案件中作出行政处罚时，也难以按照第 199 条的规定作出处罚，而往往是根据案涉当事人的违法所得情况处以倍数罚款（如表所示）。

再次，原《证券法》第 199 条有悖于行政处罚法中的过罚相当原则。行政处罚的实施应当与违法行为的事实、性质、情节以及社会危害程度相适应，并且行政处罚兼具惩罚和教育的双重功能，实施行政处罚应当坚持处罚与教育相结合的原则。倘若案涉当事人仅仅违法买卖股票，没有内幕交易、“老鼠仓”等行为，也没有与职务利益相冲突，那么无论是案件性质、情节还是社会危害程度相较内幕交易、操纵市场而言都是较低的，但既有案例中基本与内幕交易、操纵市场的处罚类似，给予违法所得 1 至 3 倍罚款，这并不符合过罚相当原则。以杨某华案为例，案涉当事人用其母亲账户违法买卖股票的行为被“没一罚三”，罚没金额合计 5,700 余万元，本文认为已明显偏重。

最后，新《证券法》新增了“老鼠仓”规制条款，其处罚条款（第 191 条）与从业人员违法买卖股票的处罚条款（第 187 条）间也存在不合理之处。从行为性质及社会危害性上看，“老鼠仓”行为明显比违法买卖股票的行为更为恶劣，那么根据过罚相当原则推断，“老鼠仓”的处罚也应当比违规买卖股票的更重。但在新《证券法》中，“老鼠仓”的处罚参照内幕交易的违法所得予以 1 至 10 倍罚款，违法所得不足 50 万元的则处以 50 万元以上 500 万元以下的罚款，而违法买卖股票则仍处以买卖证券等值以下的罚款。如果本案是按照新《证券法》认定为“老鼠仓”并作出处罚，那么依据“老鼠仓”的处罚幅度是 308 万元至 3,080 万元，而依据违法买卖股票的处罚幅度是 2.29 亿元以下，违法买卖股票的处罚幅度反而远远超过“老鼠仓”的处罚幅度，这也不合理。

综上，本文认为《证券法》对证券从业人员违法买卖股票的责任条款的规定违背了过罚相当原则，且实践中没有也难以按照“买卖股票（证券）等值以下的罚款”予以处罚，而是按照违法所得情况处以 1 至 3 倍罚款——明显偏重。因此，本文建议，从规范执法裁量权和过罚相当原则出发，证券从业人员违法买卖股票的法律责任按“买卖股票（证券）等值 3%以上 5%以下的罚款”较为适当。

四 “老鼠仓”中的若干法律要点辨析

纵观“老鼠仓”的立法，我国经历了从行政立法缺位到刑事立法先行，再到行政立法跟进的演进过程。行政立法则是先规制公募“老鼠仓”到规制私募“老鼠仓”再到证券法整体规制。[注 10]具体而言，《刑法修正案（七）》、2012 年《基金法》《私募办法》及新《证券法》相继出台，两高《关于办理利用未公开信息交易刑事案件适用法律若干问题的解释》（以下简称“《两高解释》”）等司法解释也陆续公布。多层次、多方位、多角度的立法在一定程度上对“老鼠仓”违法行为产生了有效的威慑，但相关条款也导致了理论和实践的争议，下文围绕其中法律要点展开辨析。

(一) 行为主体必须是特定主体

“老鼠仓”本质上是特定行为人违背其所负的特定信义义务，利用其职务便利，掌握未公开信息并据以谋利的行为，所以对于“老鼠仓”类案件，刑事责任和行政责任的惩处对象必须是特定从业人员，其违法行为与工作职务具有紧密的联系。在主体特定的前提下，新《证券法》新增“老鼠仓”条款，与《刑法》第 180 条、原《证券法》第 43 条相比，新《证券法》第 54 条将“证券交易所”改为“证券交易场所”、增加“证券登记结算机构、证券服务机构”，将法律规制主体所属的组织范围进一步扩大。

法律法规	“老鼠仓”条款的规制主体
《刑法》	证券交易所、期货交易所、证券公司、期货经纪公司、基金管理公司、商业银行、保险公司等金融机构的从业人员以及有关监管部门或者行业协会的工作人员
《私募办法》	私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金销售机构及其他私募服务机构及其从业人员
2012 年《基金法》	公开募集基金的基金管理人及其董事、监事、高级管理人员和其他从业人员
新《证券法》	证券交易场所、证券公司、证券登记结算机构、证券服务机构和其他金融机构的从业人员、有关监管部门或者行业协会的工作人员

(二) 关于“未公开信息”的内涵与外延

在《刑法》和新《证券法》的“老鼠仓”条款中采取的表述均为“利用因职务便利获取的内幕信息以外的其他未公开的信息”，对“未公开信息”作出排除式定义。但该定义只规范了其外延而并未明确内涵，致使理论与实践中存在争议。

直至 2019 年 6 月《两高解释》的出台，《两高解释》第 1 条以列举加兜底的方式对“内幕信息以外的其他未公开信息”的范围作出规定，即：（1）证券、期货的投资决策、交易执行信息；（2）证券持仓数量及变化、资金数量及变化、交易动向信息；（3）其他可能影响证券、期货交易活动的信息。尽管如此，《两高解释》也只是初步明确了“未公开信息”的外延，而没有明确其内涵。本文认为，“未公开信息”至少应具有如下特征：一是重大性，必须足以影响普通人的投资判断；二是未公开性，此点不言自明；三是非内幕信息，而内幕信息在前两点上与未公开信息是一致的，只是内幕信息是与上市公司本身相关的，因此，笔者认为也可以将此点理解为“非与上市公司相关性”。因此，本文认为《两高解释》第（3）款兜底条款应当包括证券监管部门认定的未公开信息，以及可能对证券交易价格产生重大影响的政策或决定，如证券监管领域既有的部门规章乃至法律法规的修订草案。

(三) 如何理解“违反规定”

在《刑法》和新《证券法》的相关条款中均将“违反规定”作为“老鼠仓”的构成要件，即“违反规定”是认定“老鼠仓”违法的前提，但“违反规定”究竟是违反何种规定并未明确。有观点认为应参照《刑法》第 96 条“违反国家规定之含义”的定义，即全国人大及其常委会、国务院两大主体制定的法律法规（并未将部门规章、行业规范等予以纳入）。本文认为，“违反规定”与“违反国家规定”的表述显然不同，对同一部法律中不同的概念作出相同的解释，则明显欠缺法理依据。

《两高解释》第 3 条对“违反规定”进行了明确，是指违反法律、行政法规、部门规章、全国性行业规范有关证券、期货未公开信息保护的规定，以及行为人所在的金融机构有关信息保密、禁止交易、禁止利益输送等规定。“违反规定”的外延得以明确，一定程度上为行政、刑事案件实践提供了指引。本文认为，《两高解释》第 3 条的合理性值得探讨，即不应当将行为人所在的金融机构作出的规定纳入“规定”的范围。证券公司等金融机构作为私权利主体，其所作出的机构内部规定应属于私权利范畴，而不应当上升至行政违法乃至刑事犯罪的前置要件。举例来说，如果两个金融公司内部关于禁止交易、

禁止利益输送的制度规定差别较大，而这两家公司各有工作人员从事了“老鼠仓”行为，有可能会出在一家公司因违法了“规定”而构成违法、犯罪，而在另一定公司则因为公司没有“规定”而不构成违法、犯罪，将公法上的法律责任系于私权利主体自身的制度规定，其法理基础值得商榷。

(四) 如何理解“职务便利”

《刑法》、2012 年《基金法》及新《证券法》等法律法规均在“老鼠仓”条款中采用“因职务便利获取的未公开信息”的表述。对于“职务便利”的理解，应当是包括直接利用职务便利和间接利用职务便利。前者如传统“老鼠仓”案件，唐某案[注 11]、韩某案[注 12]、李某利案[注 13]、马某案[注 14]等，案涉当事人均为基金经理，该类案件当事人利用职务便利获取的信息与其直接管理的基金产品具有直接且密切的关联。

除直接利用职务便利之外，间接利用职务便利同样应当包括在内。尽管相关信息不是因行为人的职务能直接获得的，但其职务为行为人提供了接触到未公开信息的途径和便利。这一观点在钟某婧案[注 15]等行政处罚案件中得以印证。案涉当事人钟某婧时任汇丰晋信基金管理公司的债券基金经理，在公司授权下，钟某婧享有对公司其他投资产品的查询权，其利用了这一未公开信息进行股票交易，最终被认定为构成“老鼠仓”行为。本案中，案涉当事人黄某雄亦是如此。

(五) 如何认定交易趋同性

关于交易趋同性问题，主要的争议焦点在于趋同时间段的范围应如何明确、趋同比例达到多少才应当认定为趋同。但截至今日，我国的相关立法仍未对此予以明确，而是在实践中形成普遍认可适用标准。

在趋同时间段的范围上，实践中普遍适用的标准是“前五后二”，即以先于未公开信息 5 个交易日同向交易相同股票，或者晚于未公开信息 2 个交易日同向交易相同股票。本案中，监管部门认定黄某雄实控账户组以稍晚于客户账户组 1 至 2 个交易日趋同交易股票 46 只，趋同交易成交金额约 2.29 亿元。

趋同比例问题同样值得讨论，即在“前五后二”范围内趋同交易达到何种程度即可认定行为人是利用了该未公开信息。常用的趋同指标有两个，一是股票品种，二是交易量。至于到底是一个指标达到了即可认定，还是必须两个指标同时达到才可认定，实践并无定论，需结合案件具体情况综合判断。假设案涉当事人对多只股票有较多笔数的交易行为，其中仅有 1 只股票中的 1 笔交易符合“前五后二”的标准，那么将案涉当事人的交易行为认定为趋同交易并不合理。因此，应当通过明确趋同比例来推定交易行为的趋同。本文结合实践情况认为，趋同比例大体可按 30%作为界线，即假设案涉当事人在特定期间内有 100 笔股票交易行为，其中有 30 笔及以上的交易笔数符合“前五后二”的标准，则可以推定案涉当事人的交易行为趋同。

(六)《基金法》与《证券法》的协调问题

在行政案件中，“老鼠仓”的违法处罚依据主要是《基金法》和《证券法》，当案涉主体为基金从业人员时，适用何种法律的问题随之产生。但法律的协调适用并非一成不变，而是随着立法的完善而

不断变化。以 2012 年《基金法》的实施生效为时间线，大致可将“老鼠仓”的违法处罚适用分为以下两个阶段：

1. 2003 年《基金法》与原《证券法》并用时期。如早期唐某案、钟某婧案等案件中，监管部门将基金经理“老鼠仓”行为进行拆分，分别认定为违反 2003 年《基金法》第 18 条有关基金从业人员不得损害基金财产和份额持有人利益的行为、原《证券法》第 43 条从业人员违法买卖股票的行为，并同时依据 2003 年《基金法》第 97 条和原《证券法》第 199 条规定作出取消基金从业资格、没收违法所得（如有）、罚款，甚至市场进入的行政处罚。其背后原因可能是 2003 年《基金法》第 97 条的处罚种类不包括没收违法所得和罚金，且基金经理的“老鼠仓”行为同样属于原《证券法》的规制范围。

2. 自 2012 年《基金法》修订后，单独适用《基金法》时期。2012 年《基金法》在 2003 年《基金法》的基础上新增第 21 条第 6 款的“老鼠仓”条款，且对应的法律责任条款新增为第 124 条，处罚种类包括没收违法所得、罚金和暂停或撤销基金从业资格。2015 年《基金法》将上述条款调整为第 20 条和第 123 条，并未对内容作出调整。因此，自 2012 年《基金法》生效直至目前，监管部门均适用 2012 年《基金法》或 2015 年《基金法》对基金从业人员“老鼠仓”行为予以行政处罚，如刘某东案[注 16]、万某溢案[注 17]均单独适用了 2015 年《基金法》。



需要注意的是，新《证券法》增加了“老鼠仓”条款，填补了法律空白，其罚则与内幕交易的罚则一致，即“没收违法所得，并处以违法所得一倍以上十倍以下的罚款；没有违法所得或者违法所得不足五十万元的，处以五十万元以上五百万元以下的罚款”，这与《基金法》中对“老鼠仓”的处罚（“一至五倍罚款”、“十万以上一百万以下罚款”）有明显差异。也就是说，现行法律对证券从业人员从事“老鼠仓”行为的处罚明显比对基金从业人员的处罚要重。本文认为，这明显缺乏合理性，没有任何证据表明证券从业人员从事“老鼠仓”行为的危害要大于基金从业人员，因而在处罚上也理应保持一致。现实的无奈可能是，《证券法》修订在后，其中法律责任普遍明显提升，立法者不可能为了与《基金法》保持一致而将这一个条款特殊化处理。只能期待实践中的执法者在法定处罚幅度内，尽量照顾到两者之间的平衡，而予以大体相当的处理，以期实现实质公平。

五 结 语

证监会主席易会满在 2021 年 3 月 30 日中国发展高层论坛圆桌会议上发表演讲时强调了四个关键词，居首的就是“制度”。法律制度的不断完善、监管态势的愈发严格、大数据监管技术的更加成熟，

已充分说明资本市场严刑峻法的时代已经到来。对于“老鼠仓”类案件，当前立法已经在刑事责任、行政责任和民事赔偿责任上作出严厉规制。证券从业人员应加强自身合规意识，避免无知违法。“行稳方能致远”，证券公司等金融机构应当健全公司内部管理，提高法治观念，共同促进我国资本市场的健康发展。

注释及参考文献：

[1] 下文将根据法律发布时间，将《基金法》具体简称为“2003 年《基金法》”、“2012 年《基金法》”、“2015 年《基金法》”。

[2]注释：2005 年《证券法》第 43 条、2019 年《证券法》第 40 条。

[3] 2005 年《证券法》第 43 条：“证券交易所、证券公司和证券登记结算机构的从业人员、证券监督管理机构的工作人员以及法律、行政法规禁止参与股票交易的其他人员，在任期或者法定限期内，不得直接或者以化名、借他人名义持有、买卖股票，也不得收受他人赠送的股票。任何人在成为前款所列人员时，其原已持有的股票，必须依法转让。”

[4]参见中国证监会《行政处罚决定书〔2017〕2 号》。

[5]参见重庆证监局《行政处罚决定书〔2017〕3 号》。

[6]参见河北证监局《行政处罚决定书〔2018〕1 号》。

[7]2013 年《证券投资基金法》第 18 条：“公开募集基金的基金管理人的董事、监事、高级管理人员和其他从业人员，其本人、配偶、利害关系人进行证券投资，应当事先向基金管理人申报，并不得与基金份额持有人发生利益冲突。公开募集基金的基金管理人应当建立前款规定人员进行证券投资的申报、登记、审查、处置等管理制度，并报国务院证券监督管理机构备案。”

[8]参见河北证监局《行政处罚决定书〔2017〕1 号》。

[9]参见上海证监局《行政处罚决定书〔2017〕5 号》。

[10]参见中国证券监督管理委员会行政处罚委员会编：《证券期货行政处罚案例解析》（第二辑），法律出版社 2019 年版，第 326 页。

[11] 参见中国证监会《行政处罚决定书〔2008〕22 号》。

[12] 参见中国证监会《行政处罚决定书〔2011〕29 号》。

[13] 参见中国证监会《行政处罚决定书〔2014〕84 号》。

[14] 参见最高人民法院（2015）刑抗字第 1 号再审刑事判决书。

[15] 参见上海证监局《行政处罚决定书〔2014〕1 号》。

[16] 参见中国证监会《行政处罚决定书〔2018〕43 号》。

[17] 参见福建证监局《行政处罚决定书〔2018〕2 号》。

附录三十四

分享 | 适不适合做“独立代理人”，看这一篇就够了

来源：鑫舟鑫管家　作者：鑫舟鑫管家 日期：2020 年 5 月 10 日

近日，《人民日报》发表署名文章《激发保险营销新活力》，其中关于独立个人保险代理人制度的论述，犹如石子投湖，激起了层层波澜。

文章提出，发展独立个人保险代理人（下文简称“独代”）有利于形成更加专业化、职业化和稳定化的保险销售队伍，促进保险行业规范健康发展，更好满足消费者风险保障需求。

什么是独立个人保险代理人？展业与传统模式有何不同？监管部门为何大力倡导独代？谁更适合成为独立个人代理人？独代展业有没有成功的范例？这一连串问题，是 900 万保险代理人关注的要点。

01 什么是独立个人保险代理人？

银保监会印发的《保险代理人监管规定》（以下简称《规定》），明确了个人保险代理人是与保险公司签订委托代理合同，从事保险代理业务的人员。

独立个人保险代理人的本质特征是“独立自主展业、不隶属团队”。在市场定位上，一方面将独立个人保险代理人归属于个人保险代理人范畴；另一方面强调和突出其独立自主开展业务，直接按照代理销售的保险费计提佣金，以有别于传统的团队型个人保险代理人。

02 独立个人保险代理人如何展业？

2020 年底以来，银保监会连续发文，引导保险公司规范有序发展独立个人保险代理人。2020 年 12 月 23 日银保监会印发的《关于发展独立个人保险代理人有关事项的通知》（以下简称《通知》）正式实施，作为《规定》的配套性文件，明确了三个要点：

1）规范了独立个人保险代理人的展业模式，与一家保险公司签订代理合同，对于有兼营保险代理业务和销售非保险金融产品资质的保险公司，可以授权独立个人保险代理人销售相关业务；

2）代理人自主独立开展销售，辅助非销售人员不得超过 3 人，同时杜绝层级利益，佣金费用和考核制度基于个人业务品质和服务质量确定；

3）独立个人保险代理人要求具备大专以上学历，通过保险基本理论和保险产品知识专门培训及测试，从事保险工作 5 年以上者可放宽至高中学历。

同时，鼓励独立个人保险代理人多样化展业，既可以是传统的“行商”形态，也可以“坐商”服务，即按照公司要求使用公司标识、字号，在社区、商圈、乡镇等地设有固定经营场所。

03 监管为何大力倡导独代模式？

1992 年保险代理人制度引入中国以后，迅速成为国内寿险公司争相采用的展业模式。截至目前，个人代理人渠道的渠道保费总收入占比在全国已经稳定在 48%左右，牢牢占据了保险营销渠道的首位。

个人保险代理人在普及保险知识、推动保险业快速增长、促进社会就业等方面贡献突出。然而，随着时代的发展，代理人制度也逐渐展现出不足的一面。

1. 组织发展不科学

主要是通过“增员”形成金字塔式的团队层级关系。

2. 利益分配不合理

团队中高层人员获取了过高的利益，未能体现按劳分配的原则。

3. 队伍的发展不稳定

处于金字塔底层的代理人收入普遍不高，归属感不强，造成人员大进大出，行业一年留存率不足 30%。

4. 业务发展不可持续

个人代理人传统开展业务，多注重短期利益，长期保险服务不充分。

传统个人代理人粗犷式的发展模式已然不能满足行业高质量的要求，常见的以规模取胜的人海战术、大进大出的人员流动、销售误导、退保黑产、退旧买新等成为行业急待解决的问题。

银保监会引入“独立个人保险代理人制度”，作为积极的改革措施引导行业妥善解决上述问题。

保险监管相关负责人表示，独立个人保险代理人制度为切实提高基层保险代理人的收入水平，提升保险从业人员素质，激发个体活力和创新创业热情，改善行业的形象提供了机遇。

中国保险行业协会党委委员、秘书长商敬国日前表示，在独立个人保险代理人制度推行的行业趋势下，独立个人保险代理人将是中国保险行业推进产销分离的里程碑，为我国寿险代理人转型发展增加活力。

04 大型保险集团的独代探索早已开启

国际上，独立代理人已是十分成熟的一种保险销售模式。有资料显示，在美国寿险业，独立代理人模式贡献了将近 50％的保费收入，而在加拿大，这一比例更是达到了 70％以上。

我国目前推行的独立个人保险代理人制度，较欧美等成熟国家模式存在差异，侧重于破除层级关系，还处于起步阶段。传统金字塔架构下，基层保险代理人只能获得保险公司按保费计提的部分佣金，而经理、总监层级能拿到更多的佣金计提；独代模式下，基层代理人则可以获得更多的分账。

间接佣金的取消，将有效提升一线代理人的收入，吸引优秀的代理人进入并提高留存率。实际上，独立代理人相关实践早已在行业内展开。例如，华泰保险的 EA 门店、大家人寿的“保险事务所”独代模式等。

相关资料显示，华泰保险的独代模式起始于 2010 年福州开的第一家 EA 门店，目前全国已铺设了 4500 家门店，覆盖约 32 个省自治区直辖市的 190 多个地市。10 年间，华泰保险 EA 门店的整体留存率在 60%以上，与传统金字塔架构不足 30%的留存率有着巨大的差异。据不完全统计，华泰保险 EA 模式暨华泰专属代理渠道的综合成本率（COR）一路下行，目前已经处于盈利点上。

反观从寿险行业的独代范例，大家保险旗下的大家人寿鉴于自身从未建立个险团队，没有来自传统金字塔架构的内部阻力，顺应保险行业的发展趋势，率先开展了独立代理人探索。

大家人寿副总经理郁华表示，大家保险的独代模式从解决代理人自身独立起步，通过打造专业系统，培育原生的专业行销顾问，设计了事务所和合伙人的管理形态。大家保险打造了具备“组织架构扁平化、销售利益最大化、考核要求人性化、业务模式线上化”等特点的运行模式，前端销售人员可以享受“扁平化分账模式”“事务所合伙人制的组织载体”和“数字化服务支持”。

4 月 26 日，大家保险启动“星链计划”，面向全国招募保险事务所合伙人及优秀代理人，全面开启独立代理人模式的探索之路，并在全国 19 个城市展开线下路演，从而汇聚全国优秀人才加入个人保险代理人的行列之中。

05 谁更适合成为独立个人代理人？

《通知》对独立个人保险代理人的学历、诚信、专业素养、培训等方面提出了具体的要求，包括应具备大专以上学历，通过保险基本理论和保险产品知识专门培训及测试；从事保险工作 5 年以上者可放宽至高中学历。

独立个人保险代理人能力要求，可以简单从四个维度来看：

1. 从团队作战到主要依靠个人作战

独立个人代理人对保险专业素质，资源整合能力、沟通能力、开拓能力等个人综合素质要求更高。

2. 从依靠机构信用到注重个人信用

独立个人保险代理人应该珍视个人信用，基于责任感来提升保险营销的质量。

3. 从技巧营销到专业营销

就现状而言，技巧营销已经很难打动潜在保险消费者，消费者需求的差异化，需要独立代理人提高专业水平，在具备对保险产品的理解之外，还能够引导消费者关注自己的风险。

4. 在保险文化润心的基础上，赢得客户的信赖尊重

独立个人保险代理人要真正了解保险的亮点，让保险打动客户的心，根据不同客户差异化的保险需求匹配有效的保险保障，才能够形成良性的循环。

从独立个人保险代理人基本法来解析，以大家保险为例，可以看出其关键点在于围绕提高代理人销售收入进行设计，其重要特征是改变了交易结构和分账方式，即去组织利益，强化销售利益，保证独立代理人从事寿险销售工作的稳定性。同时，通过制度设计，独立代理人在犹豫期后的“t+3 日”便可拿到佣金。

值得关注的是，大家保险将保险代理人获客即可获得收入这一规则写入了基本法，再加上续期收益等利益，使得独立代理人的收入来源更广泛。

郁华表示，大家人寿将从产品设计、便利举措等方面为代理人提供多样的扶助支持。同时，将积极盘活大家保险集团层面的资源。以大家保险高端养老社区资源为例，集团优质的养老社区与寿险独特的保险事务所合伙人模式可以相互协调、相互赋能。

06 保险代理人将为保险行业赢得真正的尊重

保险应该是被尊重的行业，保险的起始就源于“雪中送炭”。中国人民大学财政金融学院保险系主任魏丽教授表示，让大家体会到保险的功能，才会赢得大家对保险行业的尊重。当保险代理人赢得了客户的信赖和尊重，保险行业才会真正赢得尊重。

独立个人保险代理人制度的全国推行，是保险营销体制颠覆性的改革，事关 1700 余家保险专业代理机构，3 万余家保险代理机构，900 万保险代理人。

当 900 万个人保险代理人真正实现专业化转型，更多个人素质突出的从业者进入到保险业，更多的保险机构冲破传统模式的桎梏，保险监管倡导的高质量发展阶段才会真正来临。如今，一些大型保险集团已经先行投入，一些独立个人代理人也已经小有所成。

赢得一个广受尊重的未来，将由保险行业最基础、最广泛的保险代理人群体主动去营造。

附录三十五

基小律观点 | 创投系列：创投基金的税收机制及优惠政策——所得税优惠政策实操篇

来源： 基小律　作者：邹菁 周蒙俊　日期：2020 年 5 月 10 日

基小律说：

创业投资基金，按照组织形式划分，可分为有限合伙型基金、公司型基金和契约型基金。不同组织形式的创业投资基金，在投资、运营、退出的不同的环节，涉及的税收规定及相应的税务处理存在差异。税收差异是影响创业投资基金的结构设计、组织形式、落地区域选择的重要因素。笔者将从创业投资基金的组织形式或投资运营的不同环节出发，简要介绍在我国现行法律框架下，创业投资基金所涉及的三种税收，也即所得税、增值税和印花税及其特点，以及相关优惠政策。一共七篇，本篇系第五篇，主要介绍创业投资基金的所得税优惠政策的实务操作。

快来和基小律一起看看吧~

目录

一、创业投资基金所得税优惠的具体政策

二、创投基金所得税两个优惠政策对投资标的比较

三、创业投资基金优惠政策的申请及流程

财政部、国家税务总局于 2018 年 5 月 14 日发布了《关于创业投资企业和天使投资个人有关税收政策的通知》（财税〔2018〕55 号），该文成为《国务院关于促进创业投资持续健康发展的若干意见》（国发〔2016〕53 号，下称“创投国十条”）在提出“进一步完善创业投资企业投资抵扣税收优惠政策”的要求后，首个落地实施的全国性创投税收优惠文件。这是自国税发[2009]87 号规定、财税[2015]116 号、国家税务总局公告 2015 年第 81 号等规定后，结合我国的私募基金的监管现况，出台的针对创业投资基金的税收优惠政策。

1 创业投资基金所得税优惠的具体政策

财税〔2018〕55 号明确了合伙型创业投资企业和公司型创业投资企业投资“初创科技型企业”的均可以享受优惠政策。同时，根据财政部、税务总局的规定，适用财税〔2018〕55 号申请进行税收抵扣的创业投资企业应同时符合以下三项条件：

申请税收抵扣创业投资企业需要符合的条件
（1）→在中国境内（不含港、澳、台地区）注册成立、实行查账征收的居民企业或合伙创投企业，且不属于被投资初创科技型企业的发起人；
（2）→符合《创业投资企业管理暂行办法》（发展改革委等 10 部门令第 39 号）规定或者《私募投资基金监督管理暂行办法》（证监会令第 105 号）关于创业投资基金的特别规定，按照上述规定完成备案且规范运作；
（3）→投资后 2 年内，创业投资企业及其关联方持有被投资初创科技型企业的股权比例合计应低于 50%。

同时，财税〔2018〕55 号亦规定了，申请进行税收抵扣的创业投资企业，其所投资的“初创科技型企业”需要同时满足以下五项条件：

申请税收抵扣创业投资企业所投企业需要符合的条件
（1）→在中国境内（不包括港、澳、台地区）注册成立、实行查账征收的居民企业；
（2）→接受投资时，从业人数不超过 200 人，其中具有大学本科以上学历的从业人数不低于 30%；资产总额和年销售收入均不超过 3000 万；
（3）→接受投资时设立时间不超过 5 年（60 个月）；
（4）→接受投资时以及接受投资后 2 年内未在境内外证券交易所上市；
（5）→接受投资当年及下一纳税年度，研发费用总额占成本费用支出的比例

财政部、国家税务总局在《关于实施小微企业普惠性税收减免政策的通知》（财税〔2019〕13 号）中，专门就财税〔2018〕55 号文所提及的初创科技型企业的定义进行了调整，“从业人数不超过 200 人”调整为“从业人数不超过 300 人”，“资产总额和年销售收入均不超过 3000 万元”调整为“资产总额和年销售收入均不超过 5000 万元”，进一步放宽对于初创科技型企业的界定，对于创业投资基金而言则所获优惠程度更大。

2 创投基金所得税两个优惠政策对投资标的比较

如前所述，我国对于创业投资基金的税收优惠政策有一个演进的过程，从投资标的上，从最早的国税发[2009]87 号、财税[2015]116 号、国家税务总局公告 2015 年第 81 号规定投向未上市的“中小高新技术企业”可以享受优惠政策，到财税[2018]55 号规定投向“初创科技型企业”就可以享受优惠政策，体现我国对于创投投资从早期单纯鼓励高新技术企业到只要符合“早期”和“科技型”特点的投资均可以

享受优惠政策的演进。两个优惠政策对于这两类投资标的，无论是标的本身还是适用主体都有所不同，具体见下图表。

比较项目	投向未上市的中小高新技术企业的税收优惠	投向初创科技型的税收优惠
法律依据	国税发[2009]87 号、财税[2015]116 号、国家税务总局公告 2015 年第 81 号	财税[2018]55 号、国家税务总局公告 2018 年第 43 号、财税[2019]13 号
适用主体	发改委备案的创业投资企业： 1.→依照《中华人民共和国合伙企业法》、《创业投资企业管理暂行办法》和《外商投资创业投资企业管理规定》设立的专门从事创业投资活动的公司或有限合伙企业。 2.→经营范围符合《创业投资企业管理暂行办法》规定，且工商登记为“创业投资有限责任公司”、“创业投资股份有限公司”等专业性法人创业投资企业，且按照《暂行办法》规定的条件和程序完成备案。	发改委备案的创业投资企业或者中基协备案的创业投资基金： 1.→在中国境内（不含港、澳、台地区）注册成立、实行查账征收的居民企业或合伙创投企业，且不属于被投资初创科技型企业的发起人； 2.→符合《创业投资企业管理暂行办法》规定或者《私募投资基金监督管理暂行办法》关于创业投资基金的特别规定，按照上述规定完成备案且规范运作
享受主体	公司制创投企业、有限合伙制创投基金的法人合伙人	公司制创投基金、有限合伙制创投基金的法人合伙人和个人合伙人

基小律

投资标的	未上市的中小高新技术企业： 1. → 通过高新技术企业认定； 2. → 符合职工人数不超过 500 人，年销售（营业）额不超过 2 亿元，资产总额不超过 2 亿元的条件。 特别条款：中小企业接受创业投资之后，经认定符合高新技术企业标准的，应自其被认定为高新技术企业的年度起，计算创业投资企业的投资期限。该期限内中小企业接受创业投资后，企业规模超过中小企业标准，但仍符合高新技术企业标准的，不影响创业投资企业享受有关税收优惠。	初创科技型企业： 1. → 接受投资时，从业人数不超过 300 人，其中具有大学本科以上学历的从业人数不低于 30%；资产总额和年销售收入均不超过 5000 万元； 2. → 接受投资时设立时间不超过 5 年（60 个月）； 3. → 接受投资时以及接受投资后 2 年内未在境内外证券交易所上市； 4. → 接受投资当年及下一纳税年度，研发费用总额占成本费用支出的比例不低于 20%。
投资方式限制	无	仅限于通过向被投资初创科技型企业直接支付现金方式取得的股权投资，不包括受让其他股东的存量股权。

投资比例限制	无	投资后 2 年内，创业投资企业及其关联方持有被投资初创科技型企业的股权比例合计应低于 50%。
投资期限	“双 2 年”要求：1. · 有限合伙制创业投资企业投资于未上市中小高新技术企业的实缴投资满 2 年；2. · 同时，法人合伙人对该有限合伙制创业投资企业的实缴出资也应满 2 年。	一个 2 年要求，仅要求创业投资企业投资初创科技型企业的实缴投资满 2 年

3 创业投资基金优惠政策的申请及流程

根据财税〔2018〕55 号文享受创业投资基金的所得税优惠政策有两类，一种是在发改委备案的创业投资企业，一种是在中基协备案的创业投资基金。根据前述规定，税务机构在核准给与税收优惠时，需要提供发展改革或证监部门出具的符合创业投资企业条件的年度证明材料应作为主要备查资料。因此，如下表格对于这两种创业投资企业的法律依据、主管部门、申请流程进行了比较。

类别	发改委备案创业投资企业	中基协备案的创业投资基金
法律依据	《创业投资企业管理暂行办法》、《关于创业投资企业和天使投资个人有关税收政策的通知》	《私募投资基金监督管理暂行办法》和《私募基金监管问答——关于享受税收政策的创业投资基金标准及申请流程》
主管部门	国务院管理部门为国家发展和改革委员会；省级（含副省级城市）管理部门由同级人民政府确定，通常为地方发改委、及主管税务部门	中国证券投资基金业协会、主管税务部门 基小律
税收优惠申请流程	1.→申请备案的创业投资企业需向注册地管理部门（发改委）提交相关文件：例如《创业投资企业备案申请书》；《创业投资企业基本情况表》；《创业投资企业或其管理顾问机构高管人员情况表》；《创业投资企业资本资产分布情况表》；《创业投资企业从事创业投资情况表》；《创业投资企业投资退出情况表》。 2.→管理部门在收到创业投资企业的备案申请后，应当在 5 个工作日内，审查备案申请文件是否齐全，并决定是否受理其备案申请。在受理创业投资企业的备案申请后，应当在 20 个工作日内，审查申请人是否符合备案条件，并向其发出“已予备案”或“不予备案”的书面通知。对“不予备案”的，应当在书面通知中说明理由。 3.→创业投资企业在自查符合 55 号文所规定条件的情况下，可在年度汇算清缴时申报税收优惠，申报前需要与公司的主管税务部门联系并准备相关材料并递交至主管税务机关。 注：税务机关备查的“发展改革出具的符合创业投资企业条件的年度证明材料”系创投企业的“年检合格证明”。	1.→创业投资基金管理人应于 4 月底前，通过中国证监会外网监管门户（网址：neris.csrc.gov.cn/portal）“私募税收优惠”模块提出申请（基金管理人账号由证监局在外网监管门户创设），按照《享受税收政策的创业投资基金证明材料申请表》内容填写相关信息，扫描并上传相关材料。 2.→基金注册地证监局应自接收申请后 20 个工作日内，为符合中国证监会规定条件的申请机构出具享受创业投资企业税收政策的年度证明材料，也即“无异议意见”，对于不符合条件的，不出具“无异议意见”，并说明理由。 3.→创业投资基金在自查符合 55 号文所规定条件的情况下，可在年度汇算清缴时申报税收优惠，申报前需要与公司的主管税务部门联系并准备相关材料并递交至主管税务机关。 基小律

根据《国家税务总局关于发布修订后的〈企业所得税优惠政策事项办理办法〉的公告》（国家税务总局公告 2018 年第 23 号）以及的规定，企业享受优惠事项采取“自行判别、申报享受、相关资料留存备查”的办理方式。因此，公司制创业投资基金或者有限合伙制创业投资基金的法人合伙人，应当根据经营情况以及相关税收规定自行判断是否符合优惠事项规定的条件，自行计算减免税额，并通过填报企业所得税纳税申报表享受税收优惠。同时，按照本办法的规定归集和留存相关资料，以备税务机关核查。但是有限合伙创业投资基金的自然人合伙人享受优惠政策，仍需要由合伙企业在投资初创科技型企业满 2 年后的 3 个月内向其主管税务办理备案手续，且每年度需要报送有关信息。

总之，我国对于创业投资基金所得税的优惠政策一直在推进历程中，从对“中小高新技术企业”的投资可以享受优惠政策，到只要符合“早期”和“科技型”特点的“初创科技型企业”的投资可以享受优惠政策，体现了越来越鼓励创业投资的政策演变思路。从总体而言，财税[2018]55 号政策优惠力度比较大，该规定采取兼容并蓄的态度，同时认可在发改委备案的创业投资企业和在中基协备案的创业投资基金的地位，把两个相对独立的监管系统在财政政策层面进行了统一规范，创业投资领域有了适用于全国性的税收优惠政策，体现了举国上下对于创业投资领域的支持。

附录三十六

A 股、港股还是美股？一文读懂企业上市如何做出最佳抉择

来源：大队长金融　作者：王冠　日期：2020 年 5 月 10 日

近年来全球主要资本市场频繁发布新政。目前香港、美国和内地的资本市场最新监管政策和市场热点是什么？中国企业如何依据新政评估自身适合的上市地点和板块？中概股在何背景下赴港二次上市？在地缘政治的杂音下，中国企业赴美上市热潮为何不退反增？企业如何看待目前 A 股的注册制阶段性审核趋紧？这篇文章将带领读者抽丝剥茧全球主要相关资本市场的新政与热点，协助中国企业巧择资本市场。

中国企业需要规划与其未来商业发展相匹配的资本新战略，以获得足够丰富多元的投资者群体、避免单一资本市场带来的负面问题。这在外部政治与经济动荡的时期弥足珍贵，企业甚至可以利用境内外不同市场环境和投资者偏好引发的估值溢价优势，以便获取便捷高效的融资渠道。

2018 年 4 月 30 日，经香港联交所修订后的《香港联合交易所有限公司证券上市规则》（以下简称“《上市规则》”）正式生效，为新经济公司赴港上市提供了更强有力的支持。《上市规则》中新增三个章节，首次允许未有收入/未有盈利的生物科技公司、采用不同投票权架构（WVR Structure）的新经济公司、合资格的海外上市公司赴港第二上市。新经济公司 IPO 募资额占香港 IPO 总额的比例，由 2018 年的 35%升至 2020 年的 64%，今年首季更是升至 95%。[1]从 2019 年开始的物业公司分拆的赴港上市浪潮在境内监管对地产商“三道红线”[2]收紧背景下也愈演愈烈。

2021 年 3 月 24 日，美国证券交易委员会（SEC）通过《外国公司问责法案》最终修正案，若外国发行人连续三年不能满足美国公众公司会计监督委员会（PCAOB）对会计师事务所检查要求，其证券将被摘牌。《外国公司问责法》等美国证券监管规则和中国《证券法》第 177 条[3]，关于审计底稿接受 PCAOB 日常监督检查的矛盾暂时难以调和，加上香港联交所《上市规则》对不同投票权架构的新经济公司、合资格的海外上市公司赴港第二上市的放宽，引发了在美中概股回港二次上市的浪潮。虽然有《外国公司问责法案》、中美关系新形势的变化等法律和政治的背景杂音，但是对于处于快速发展阶段的企业来说，便捷高效的融资渠道仍然是考虑的首要因素。比如新能源汽车、电子烟、区块链、教育等行业的赴美上市，则为企业在行业内快速争取到了弯道超车的机会。

与此同时，A 股注册制如火如荼的展开。2019 年 7 月 22 日，首批 25 只科创板新股正式上市交易，2020 年 8 月 24 日创业板改革并试点注册制首批 18 家企业成功上市。注册制改革在两年后的今天，经过这一轮注册制阶段性审核趋紧再次成为社会焦点。在此情形下，抛开侥幸心理、夯实自身基本面是企业成功上市的唯一“捷径”。截止 2021 年 3 月 31 日，A 股前十大市值企业仍然以白酒、金融机构等传统产业为主，新能源科技公司宁德时代以第十名首次进入榜单。注册制是 A 股对标成熟市场的最佳国际实践，若未来能吸引海内外优质企业来中国上市，则中长期有望成为中国经济转型的引擎。

结合三地资本市场的以上现状以及监管要求，对于中国企业来说，可以参考以下几个方面作出适当评估：1.公司是否符合各板块的财务指标是首要衡量标准；2.公司的定位与所处阶段是否与三地资本市场定位相匹配，同时结合估值与上市进程的可控性进行评估；3.各地减持规则对实际控制人及其他股东的影响；4.上市后再融资的效率。

公司是否符合各板块的财务指标是首要衡量标准

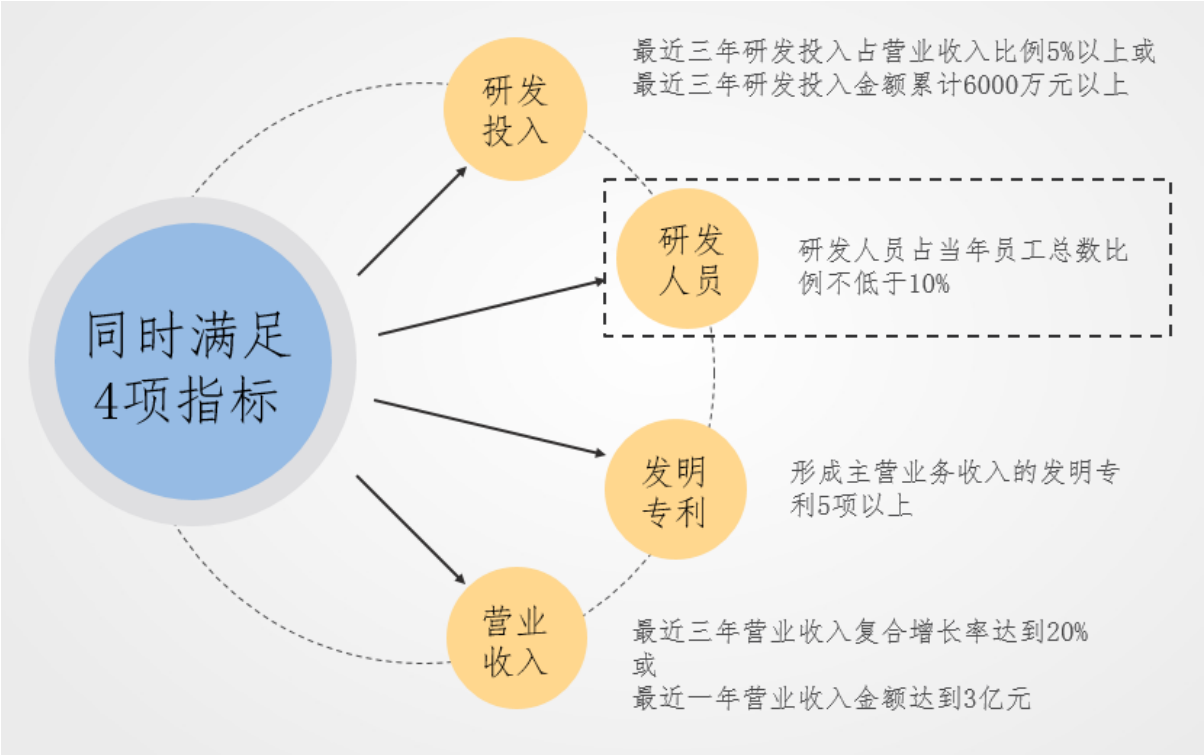
	上交所科创板	深交所创业板	香港联交所主板	美国纳斯达克全球精选板块（NASDAQ Global Select Market）	美国纽交所主板（针对非美国发行人）
财务指标	**五套市值及财务指标标准（不包括红筹企业和有表决权差异安排的公司）：** 需至少符合下列标准中的一项： （一）预计市值不低于人民币 10 亿元，最近两年净利润均为正且累计净利润不低于人民币 5000 万元，或者预计市值不低于人民币 10 亿元，最近一年净利润为正且营业收入不低于人民币 1 亿元； （二）预计市值不低于人民币 15 亿元，最近一年营业收入不低于人民币 2 亿元，且最近三年累计研发投入占最近三年累计营业收入的比例不低于 15%； （三）预计市值不低于人民币 20 亿元，最近一年营业收入不低于人民币 3 亿元，且最近三年经营活动产生的现金流量净额累计不低于人民币 1 亿元； （四）预计市值不低于人民币 30 亿元，且最近一年营业收入不低于人民币 3 亿元； （五）预计市值不低于人民币 40 亿元，主要业务或产品需经国家有关部门批准，市场空间大，目前已取得阶段性成果。医药行业企业需至少有一项核心产品获准开展二期临床试验，其他符合科创板定位的企业需具备明显的技术优势并满足相应条件。	**三套市值及财务指标标准（不包括红筹企业和特殊股权结构企业）：** 需至少符合下列标准中的一项： （一）最近两年净利润均为正，且累计净利润不低于人民币 5000 万元； （二）预计市值不低于人民币 10 亿元，最近一年净利润为正且营业收入不低于人民币 1 亿元； （三）预计市值不低于人民币 50 亿元，且最近一年营业收入不低于人民币 3 亿元。	**一、香港主板上市规则（不含 18 章矿业公司、18A 章生物科技公司、21 章投资公司），需满足下列条件中任一项：** 1、盈利测试： 过去三年的累计净利润超过 5,000 万港元，其中最近一年的净利润不得少于 2,000 万港元，前两年累计净利润不低于 3,000 万港元。 2、市值/ 收入/ 现金流量测试： 上市时市值至少为 20 亿港元，经审计的最近一个会计年度主营业务收入不低于 5 亿港元，并且前 3 个会计年度的现金流入合计不少于 1 亿港元。 3、市值/ 收入测试： 上市时市值至少为 40 亿港元；并且经审计的最近一个会计年度主营业务收入不低于 5 亿港元 。 **二、香港 18A 生物科技上市规则，需满足：** （1）申请人上市时市值至少达 15 亿港元； （2）确保申请人有充足的营运资金（包括计入新申请人首次上市的所得款项），足可应付集团由上市文件刊发日期起计至少十二个月所需开支的至少 125%。该等开支应主要包括：（a）一般、行政及营运开支（包括任何生产成本）；及（b）研发开支。	**四套市值与财务指标标准：** 需至少符合下列标准中的一项： 1. 税前利润测试： （1）过去三个财年扣除所得税前总收入不少于 1100 万美金； （2）过去三个财年扣除所得税前收入均为正；以及 （3）过去两个财年扣除所得税前均不少于 220 万收入。 2. 市值+现金流测试： （1）现金流：过去三个财年总现金流不少于 2750 万美金，且三年均为正现金流； （2）市值：平均市值在过去 12 个月不少于 5.5 亿美金；以及 （3）收入：上一财年总收入不少于 1.1 亿美金。 3. 市值+收入测试： （1）市值：平均市值在过去 12 个月不少于 8.5 亿美金；以及 （2）收入：上一财年总收入不少于 9000 万美金。 4. 资产+权益测试： （1）市值：至少 1.6 亿美金； （2）总资产：至少 8000 亿美金；以及 （3）股东权益不少于 5500 万美金。	**三套市值与财务指标标准：** 需至少符合下列标准中的一项： 1. 利润测试：过去三个财年调整后总税前收入至少为 1 亿美金（若企业为新兴成长公司，则仅需要两个财年），并且近两年均不少于 2500 万美金； 2. 估值/收入测试： （1）至少 （a）全球市值不少于 5 亿美金， （b）最近 12 个月不少于 1 亿美金收入， （c）过去三个财年调整后总现金流不少于 1 亿美金估值/附有现金流的收入，（若企业为新兴成长公司，则仅需要两个财年），并且近两年均不少于 2500 万美金； 或 （2）纯估值/盈利：至少（a）全球市值不少于 7.5 亿美金，及（b）最近一个财年收入不少于 7500 万美金。 3. 附属公司测试： （1）全球市值不少于 5 亿美金； （2）具有 12 个月的运营历史（无需独立运营） （3）母公司或者附属公司是良好的上市公司；并且 （4）母公司或者附属公司享有拟上市公司的控制权，或受其控制。

我们以上表格中的境外资本市场板块选取了对财务指标要求较高的香港联交所主板、美国纳斯达克全球精选板块（NASDAQ Global Select Market）、以及纽交所主板（针对非美国发行人的要求），对于体量较小企业也可以选择对应的中小板块。境外投资人更青睐赛道的头部企业；对于公司体量较小、业务模式并不稳定的企业，除非通过美股 SPAC 快速上市，此类企业可以先通过私募股权市场融资提高自身质量，再考虑上市事宜。从长远来看，允许未盈利的优质企业上市是各资本市场的趋势所在，建议企业家可以紧密关注各地相关政策的出台，以衡量自身适合的上市地点。值得注意的是，香港交易所可能考虑将主板上市前三年合计盈利要求从 5000 万港币提升到 8000 万港币，建议密切关注这一政策变化。

三地资本市场各板块的定位有所不同，可以同时结合估值与上市进程的可控性进行评估

（1）上交所科创板聚焦符合国家战略、拥有关键核心技术的硬科技

2021 年 4 月 16 日，证监会修订《科创属性评价指引（试行）》，主要内容包括：一是新增研发人员占比超过 10%的常规指标，以充分体现科技人才在创新中的核心作用。修改后将形成“4+5”的科创属性评价指标。二是按照支持类、限制类、禁止类分类界定科创板行业领域，建立负面清单制度；限制类包括金融科技和模式创新企业、禁止类包括房地产和主要从事金融、投资业务的企业。同日，上海证券交易所发布了《关于发布<上海证券交易所科创板企业发行上市申报及推荐暂行规定（2021 年 4 月修订）>的通知》。



若企业不能同时满足上述四项指标，就必须满足以下 5 项例外条款中的任意一项，否则不具备“科创”属性：

a.发行人拥有的核心技术经国家主管部门认定具有国际领先、引领作用或者对于国家战略具有重大意义；

b.发行人作为主要参与单位或者发行人的核心技术人员作为主要参与人员，获得国家科技进步奖、国家自然科学奖、国家技术发明奖，并将相关技术运用于公司主营业务；

c.发行人独立或者牵头承担与主营业务和核心技术相关的“国家重大科技专项”项目；

d.发行人依靠核心技术形成的主要产品（服务），属于国家鼓励、支持和推动的关键设备、关键产品、关键零部件、关键材料等，并实现了进口替代；

e.形成核心技术和主营业务收入的发明专利（含国防专利）合计 50 项以上。

（2）深交所创业板需要满足“三创四新”的要求

申报创业板的企业需要满足“三创四新”，即企业符合"创新、创造、创意"的大趋势，或者是传统产业与"新技术、新产业、新业态、新模式"深度融合。2021 年 3 月 23 日，国家发改委等 13 部门发文，支持符合条件的制造业企业到主板、创业板及境外资本市场上市融资。由于境外资本市场对制造业估值普遍偏低，可以预见，符合“三创四新”的新型制造业企业到创业板上市将有望成为主流趋势。

（3）香港联交所主板对除适用 18A 上市规则以及采用不同投票权架构的公司有限制外，其他并无行业或定位的监管要求

根据香港《上市规则》，适用 18A 上市规则的公司需从事生物科技产品研发、应用或者商业发展，采用不同投票权架构的公司需为新兴及创新产业公司；若适用其他条款，则并无行业要求。

（4）美国纳斯达克或纽交所上市并无行业或定位的监管要求

综上所述，由于上交所科创板以及深交所创业板处于注册制改革初期阶段，对中国经济及重点行业具有引导和支持的作用，对拟申报企业有“硬科技”或者“三创四新”的具体硬性要求。而美国和香港资本市场则具备更为成熟的机构投资人结构和信息披露体系，对上市企业的行业和属性无硬性要求、更为市场化。

各地减持规则对实际控制人及其他股东的影响

（1）上交所科创板以及深交所创业板：上市前持股的控股股东、实际控制人，自发行人股票上市之日起 36 个月内不得转让；上市前持股的其他股东，限售期则为 12 个月。另外证监会于 2021 年 2 月 5 日发布的《监管规则适用指引—关于申请首发上市企业股东信息披露》对“突击入股”作出规定，上市申报前 12 个月新增股东应当承诺所持新增股份自取得之日起 36 个月内不得转让。

（2）依据《香港联交所综合主板上市规则》，对控股股东而言，禁售期为自发行人股票上市之日起 6 个月，还需注意上市之日起 7 至 12 个月内不得丧失上市公司控股地位。对于上市时的基石投资人，禁售期为自发行人股票上市之日起 6 个月。

（3）SEC 对限制股（Restricted Shares，即股票从发行人或发行人的关联方以未注册、私下交易的方式获得的证券）以及控股股份（Control Shares，即发行人关联方持有的股票）的减持规则主要基于 SEC Rule 144 的要求操作。基于《美国 1934 年证券交易法》报告要求的公司（以下简称“报告公司”）的证券限售期为 6 个月、非报告公司的证券限售期则为 1 年。若出售非受限证券，则没有任何限售期限。

我们注意到港股和美股禁售期更短且更宽松，而 A 股最为严格。需要注意的是，部分港股、科创板股票成交额较低，对关注减持的企业家及投资人可以考虑相关风险。

再融资渠道的效率

（1）美股再融资渠道主要通过股权再融资（Seasoned Equity Offering, SEO）进行,其包括面向原股东配股（Right Issue）和面向社会公众增发（Placement）两种。美股 SEO 与 IPO 过程类似，企业向 SEC 提交注册申请文件进行充分信息披露即可。美股对定向增发的价格无要求。但为抑制公司内部人员利用折价进行利益交换，美国 SEC 要求 20%以上的折价发行、内部人参与发行或第一大股东变更的情形，需经过股东大会表决。一般而言可以两周内完成。

（2）港股再融资方式主要包括配售、供股和可转债。配售是常用手段，类似于境内的定增，但程序更简单。公司每年可以在股东大会获得一般性授权，若配售折让不超过 20%、新发不超过总股本的 20%，则可在授权有效期内不限次数、择机发行。否则需要股东大会特别授权。前者便是俗称的“闪电配售”，最快可以在当天完成。

（3）创业板及科创板再融资规则：2020 年 2 月 14 日和 2020 年 7 月 3 日，证监会分别发布了创业板以及科创板再融资新规，深交所和上交所也随后发布具体规则。科创板再融资新规与创业板再融资新规内容基本一致，二者在定价方式、锁定期和融资规模等核心要素方面完全趋同。但科创板在募资用途方面，更加强调科技创新的板块定位要求，增发条件中删除了最近两年盈利的要求。

非公开发行股票的，拟发行的股份数量原则上不得超过本次发行前总股本的 30%；发行价格不得低于定价基准日前 20 个交易日公司股票均价的 8 折；控股股东、实际控制人及其控制的企业锁定期为 18 个月，其他投资人锁定期为 6 个月；明确通过非公开发行股票取得的上市公司股份不适用减持规则。时间间隔方面，申请增发、配股、非公开发行股票的，本次发行董事会决议日距离前次募集资金到位日原则上不得少于 18 个月。符合简易程序的针对特定对象发行，交易所则需要自受理之日起三个工作日内完成审核，证监会在收到材料后的三个工作日内作出予以注册或不予注册的决定。

总的来说，美股注重信息披露而非实质性审核、港股实行“一次授权，多次募集”原则，而 A 股市场再融资实行“一次一审”方法。创业板和科创板再融资新规中的简易程序，也让相关企业的再融资更加便利。

具体的行业如何对上市地点和板块作出选择

01 对于制造业等偏传统企业而言，若可以达到深交所创业板盈利性要求，可以优先选择。除了获得上市融资渠道外，还可以获得地方政府以及银行的扶持及债权融资优惠。鉴于境内整体资本市场政策对 2025 中国制造[4]的倾斜，创业板对新型制造类企业的估值会较海外更高。

02 如果是长期商业模式可行、虽然处于亏损状况但增长率高的企业，特别是民营企业，建议提前搭建好红筹架构，优先考虑境外资本市场。对于创新型企业，资本市场时间窗口、融资效率极其重要，很可能因为竞争对手的快速融资能力而在市场份额的争夺中落后。

03 对于达到科创板市值要求的生物医药开发类企业可以优先申请上交所科创板上市，中小型生物医药研发类企业则可以优先考虑适用香港联交所《上市规则》18A 上市。

一般而言，对于符合上交所科创板以及深交所创业板定位以及财务指标的企业，估值会较境外资本市场更高，但也应该结合企业符合上市条件的可行性以及对上市进程的把握进行综合考虑。企业的上市时间表较为紧迫，可以优先考虑境外上市，以便融资后进行快速市场扩张。

迎合近期监管新政，三地资本市场也出现了比较有意思的动态，笔者对三地市场都作了一些梳理和归纳总结，以便读者更好的理解境内外市场目前的发展动向。

美股：SPAC继续风靡、中国新经济公司井喷式赴美上市

美国证券市场上目前风行的、在全球最吸引话题的恐怕仍然是 SPAC 方式上市。继 2020 年破记录的热度之后，2021 年 SPAC 上市数量持续创下新高，截至 2021 年 5 月 3 日，已达到 311 件、融资额超过 1000 亿美金。[5] SPAC 允许无法通过传统方式上市的公司上市，比如未盈利公司或有复杂经营历史的公司；同时具有成本低、时间短、上市确定性高的特点。笔者在年初对美股 SPAC 有过详细的论述（见《也说美国资本市场新宠 SPAC》），近期王石发起 SPAC 聚焦运动健康领域以及巴菲特在股东大会上提出 SPAC 的投机属性，再次侧面印证了该市场的火爆。

由于美股投资人偏好极具成长性和规模性的新经济业态，即使国内政策有所限制，相应企业仍然可以获得高估值，这引发了新经济行业在美股的上市潮。在美联储超额印发的货币带来流动性泛滥的背景下，继 2020 年 34 只中概股赴美上市募资额达 122.6 亿美元且创四年新高后，2021 年第一季度融资规模较去年又同比增长达 1081%。从行业来说，2020 年赴美上市的中概股集中在消费零售、云端技术和生物科技行业，具体到企业方面，融资额排名前三位的分别为雾芯科技（16.08 亿美元）、涂鸦智能（9.15 亿美元）、知乎（5.23 亿美元）。而 2019 年同期，融资额度前三名的中概股分别为蛋壳公寓（1.3 亿美元）、天境生物（1.14 亿美元）、慧择保险（0.56 亿美元）。[6]在中概股赴美上市中，

上市速度快且进程可控优势凸显。2020 年登陆美股的 34 家中国企业从首次递交招股书到成功上市平均耗时 73.26 天。[7]

港股：在美中概股赴港二次上市、内地物业公司和未盈利生物科技公司上市是近期港股市场的主旋律

自从香港联交所 2018 年开始推行上市改革，截至今年 3 月底，共有 146 家新经济公司在香港上市，涉及 14.4 万亿元市值，占港股市值 27%。其中，采用《上市规则》18A 章上市的未有收入/未盈利生物科技公司共 31 家，集资 821 亿元；采用 19C 章作第二上市的中概股共 13 家，集资 2858 亿元。[8]2020 年通过 IPO 上市的 16 家内地物业公司募资高达 678.65 亿，平均每家 IPO 募资 42.42 亿，远超所有 IPO 募资的平均数（26.05 亿）。[9]分拆物业公司赴港上市，是房地产去杠杆和叠加“三条红线”的政策背景下，房地产企业提升权益资本、降低负债的新融资途径。改革三年后，港股市场已发生了结构性变化，由以往侧重地产和银行企业，逐步演变为科技、消费、生物医药、新经济公司成为新股发行的主角，并且估值排名愈加靠前。

《上市规则》规定，已在海外上市的公司欲同时实现在香港上市的，可以选择双重主要上市或仅在香港作第二上市。双重主要上市须遵守的规则与在香港首次公开发行股份无异；若仅在香港作第二上市的，联交所会采取相对宽松的审核标准。业务以大中华为重心的合资格发行人,上市资格需要满足两个方面：（1）合资格发行人必须已在合资格交易所（纽约证券交易所、纳斯达克证券市场或伦敦证券交易所主要市场）上市并且于至少两个完整会计年度期间保持良好合规纪录；并且（2）符合以下任何一项：A.上市时的市值至少 400 亿港元；或 B.上市时的市值至少 100 亿港元，及最近一个经审计会计年度的收益至少 10 亿港元。

根据二次上市的资格要求可以看到，目前符合条件的主要是头部互联网科技企业。这些公司并不缺少融资渠道，其赴港二次上市，首先是为了缓解地缘政治的不确定性，更主要是获得了亚洲时区的再融资机会和流动性，尤其是可以融资引进此前没有美股持仓的中资机构。这些头部在美中概股企业得以重新与投资人沟通、描绘企业新蓝图并重新估值定位。相比私有化可能面对投资人诉讼纠纷以及董事会审议通过等复杂程序，二次上市可以节约大量资金和时间成本，并有较高的可确定性。

A股：注册制阶段性审核趋紧

根据上交所于 2021 年 4 月 30 日发布的《2020 年科创板经营业绩概览》，科创板 268 家上市公司含 18 家未盈利企业、2 家特殊股权结构企业、3 家红筹企业，科创板的多元化上市标准为各类科技创新企业打开了通往境内上市的大门。集成电路、软件、生物制药行业占科创板行业前三名。科创板公司拥有发明专利的中位数为 27 项，37 家公司获得国家科技进步奖，32 家公司获得中国专利奖，8 家公司获得国家技术发明奖，1 家公司获得国家自然科学奖。根据深交所于 2021 年 5 月 2 日发布的《深交所创业板 2020 年度经营业绩分析》，创业板总共 947 家公司，总市值达到 11.3 万亿，注册制下新增 118 家公司，其中 111 家为高新技术企业。注册制下板块包容性持续提升，分布超过 50 个行业。

我们看到上交所科创板和深交所创业板均取得了阶段性成果，但以信息披露为核心的注册制是一项高度复杂的系统性改革。自 2019 年注册制实施以来，监管机构、拟申报企业以及保荐人等中介机构可谓都在“摸着石头过河”，在实践中探索新板块的边界所在。从最早较宽松的实施，到 3 月证监会主席易会满重磅发声，注册制绝不意味着放松审核要求，以及目前证监会和交易所关于现场检查、现场督导以及辅导验收的新政频发，可以看到我们目前处于阶段性审核趋紧的时期。

（1）现场检查：2021 年 1 月证监会发布《首发企业现场检查规定》，对拟申报企业和中介机构现场检查进行规定，交易所可对有信息披露严重问题的检查对象、其控股股东、实际控制人以及相关责任人员进行自律管理、证监会可以采取行政处罚措施。

（2）上市辅导：2021 年 4 月 30 日，证监会发布《首次公开发行股票并上市辅导监管规定》（征求意见稿），拟统一各地上市辅导要求，今后所有 A 股项目的辅导验收，可能都要经过监管机构的现场走访、检查底稿、约谈有关人员。但强调辅导验收仅对辅导机构辅导工作的开展情况及成效作出评价，不对辅导对象是否符合发行上市条件作实质性判断。

（3）现场督导：2021 年 2 月 3 日，上交所制定发布《上海证券交易所科创板发行上市审核规则适用指引第 1 号——保荐业务现场督导》，4 月 30 日，深交所发布《创业板发行上市审核业务指引第 1 号——保荐业务现场督导》。现场督导以保荐人为主，可根据需要对会计师事务所等证券服务机构一并实施现场督导。相较于上交所规则仅涵盖科创板 IPO，深交所将创业板 IPO 以及创业板上市公司再融资、新三板公司转板保荐业务、重大资产重组独立财务顾问业务都纳入了现场督导范围。

监管层的“默认”态度明文落地，对于拟申报 IPO 企业、保荐机构来说更加有章可循，勤勉尽职、保证质量和控制风险的保荐机构、律师事务所以及会计师事务所会在市场上成为不可或缺的重要力量。

注释

[1]https://finance.sina.com.cn/stock/hkstock/hkstocknews/2021-04-30/doc-ikmxzfmk9868780.shtml

[2]据报道，住房城乡建设部、人民银行联合于 2020 年 8 月 20 日召开房地产企业座谈会，商定自 2021 年 1 月 1 日开始实施的针对房地产企业融资的“三条红线”。内容包括，红线一：剔除预收款的资产负债率不得大于 70%；红线二：净负债率不得大于 100%；红线三：现金短债比不得小于 1 倍。根据“三道红线”的触线情况，将房地产企业分为“红、橙、黄、绿”四档，以决定该企业的负债年增速。

[3]中国《证券法》第 177 条第二款规定，境外证券监督管理机构不得在中华人民共和国境内直接进行调查取证等活动。未经国务院证券监督管理机构和国务院有关主管部门同意，任何单位和个人不得擅自向境外提供与证券业务活动有关的文件和资料。

[4]国务院于 2015 年 05 月 19 日印发《中国制造 2025》，强调制造业是国民经济的主体，是立国之本、兴国之器、强国之基。提倡健全多层次资本市场，推动区域性股权市场规范发展，支持符合条件的制造业企业在境内外上市融资、发行各类债务融资工具。

[5]https://spacinsider.com/stats/

[6]http://epaper.zqrb.cn/html/2021-04/21/content_720856.htm

[7]https://www.sohu.com/a/463806125_119666

[8]https://finance.sina.com.cn/stock/hkstock/hkstocknews/2021-04-30/doc-ikmxzfmk9868780.shtml

[9]https://finance.sina.com.cn/stock/hkstock/ggscyd/2021-01-18/doc-ikftpnnx8797383.shtml

附录三十七

SPAC 发威，华尔街爆赚：PE 迎来 20 年最赚钱季度

来源：投中网　作者：陶辉东　日期：2020 年 5 月 7 日

SPAC 成了目前华尔街的最强“摇钱树”。

近期一季报逐渐出炉，华尔街交出了一份好到离谱的业绩单，各大投行业绩都大幅超出分析师预测。一季报显示，高盛投资银行业务的收入同比增长 73%，净利润同比增长 464%；摩根大通的公司与投行业务净收入同比增长 46%，净利润增长了 200%。

“华尔街的新王”PE 也不遑多让。黑石一季度实现了 17.5 亿美元的运营利润，是黑石成立以来最高的季度盈利。KKR，阿波罗全球资管，凯雷集团一季度税后收益同比增长 23%。

2021 年的巨额利润增长，很大程度上是由 SPAC 造就的。PrivateRaise 统计显示，2021 年一季度美国设立了近 300 只 SPAC，发生了近 100 起交易，交易总规模达 2150 亿美元。相比之下，2020 年全年美国 IPO 募资总规模不过 1770 亿美元。关于 SPAC 是不是泡沫的激辩还在继续，但这并不影响投行、PE 等华尔街玩家大发其财。

尽管有拜登正计划加征资本利得税这样的重大不利消息，4 月下旬以来上市 PE 们的股价表现依然相当亮眼。黑石集团的股价在一季报发布后已经上涨了超过 10%。

退出红利前所未有

SPAC 推动的 IPO 潮，为 PE 们带来了一场前所未见的“退出红利”。

3 月 31 日，英国金融科技公司 Paysafe 与保险巨头富达金融董事长 Bill Foley 发起的 SPAC 完成合并，并上市交易。Paysafe 在合并中的估值达 90 亿美元，这意味着仅这一笔交易就给黑石和 CVC 资本带来了超过 50 亿美元的回报。黑石集团和 CVC 资本在 2017 年以 30 亿英镑的价格收购了 Paysafe，三年多时间实现了价值翻倍。

尽管黑石还没有像 KKR、阿波罗全球资管等同行一样自己下场发起 SPAC，SPAC 已成为其投资组合公司的重要退出渠道。

实际上，今年黑石的多笔重要退出都是通过 SPAC 完成的。最近的一个是，4 月 5 日，黑石收购的美国抵押贷款公司(FoAM) 通过与 Replay Acquisition Corp.合并在纽交所上市，估值 19 亿美元。

这轮“退出红利”的规模，从各家 PE 的财报上可以得到直观感受。

黑石集团的 PE 业务在一季度实现了近年来最好的退出业绩，80 亿美元的退出规模，是 2020 年同期的 4 倍、2019 年的 2 倍、2018 年的 8 倍！黑石 52 亿美元的 carry 收益，也创了历史最高记录。

凯雷在一季度拿到了 1.34 亿美元的退出 carry，与去年同期相比增长了 106%。

阿波罗全球资管一季度的退出绩效收入 1.07 亿元，同比增长 63%。

KKR 一季度税后可分配利润达 6.6 亿美元，同比增长 63%。6.6 亿美元净利润相当于每股可分配收益 75 美分，大幅超过了 63 美分的分析师平均预期。

因为 SPAC 的宽松上市条件，以及二级市场投资者对对 SPAC 的热捧，很多 PE 和 VC 在抓紧机会在这个窗口期把被投企业送上市。最近的且金额最大的一例是房地产科技 SmartRent，4 月 22 日 SmartRent 宣布将以 22 亿美元的估值与一家 SPAC 合并实现上市。该 SPAC 是专注于房地产领域投资的 VC Fifth Wall 发起设立的，SmartRent 也是 Fifth Wall 去年投资的一个项目。

虽然 SEC 在 4 月份加大了对 SPAC 的监管力度，新 SPAC 的设立有所退潮，但市场的热情并未消散。黑石集团总裁兼 CEO 乔纳森·格雷在财报会上表示：“看起来接下来的几个月 SPAC 形式的 IPO 会有所减少，但我不认为 SPAC 将要退场了。”SPAC 带来的退出潮还将继续下去。

并购空前活跃，迎来近 20 年最赚钱季度

在 SPAC 的推动下，2021 年的全球并购市场空前活跃。根据金融数据公司 Refinitiv 的数据，2021 年一季度并购交易总额达 1.3 万亿美元，较 2020 年同期增长 94%，这是该公司自 1980 年开始记录以来的最高值，而 2021 年最大的几笔并购交易都涉及 SPAC。彭博社的数据则显示，2021 年一季度并购交易规模攀升至 1.1 万亿美元，这是 1998 年以来的最高纪录，彭博社认为并购活跃的原因是 SPAC 以及对新冠疫苗的乐观预期。

从种种数据来看，2021 年一季度的并购盛况是创纪录的。高涨的并购交易还让投资银行们迎来了自 2000 年以来最赚钱的季度，单季度收入据估计超过 370 亿美元。

杠杆并购是 PE 的看家本领，这一场并购盛宴 PE 们当然不会缺席。对 PE 来说，2021 年的关键词除了 IPO 之外，就是买买买。虽然有评论担心 SPAC 的火热，会反过来与 PE 们在一级市场争夺项目，但从几家上市 PE 的数据来看这种担心纯属多余。

黑石在一季度投出去 180 亿美元资金，是历史第三高的季度。黑石 CEO 乔纳森·格雷在回应 SPAC 的竞争问题解释道，理论上 SPAC 会带来一些竞争，但总体上影响不大，因为“黑石倾向于做大型的交易，这对 SPAC 来说是比较难完成的。”

2021 年以来，可以看到各大 PE 在全球大扫货。仅最近一两个月，黑石集团 3.5 亿美元收购孩之宝旗下的 eOne Music，11 亿美元收购印度 IT 服务商 Mphasis；CVC 资本 13 亿港元私有化香港潮牌 I.T 集团；KKR 12 亿美元收购医疗保健 Therapy Brands，收购保险经销商 ISC（金额未披露）；凯雷 23.6 亿美元收购飞机租赁公司 Fly leasing，22.3 亿美元竞购澳洲科技金融公司 Link。市值 200 亿美元的日本产业巨头东芝，目前正吸引 CVC 资本、KKR、贝恩资本等众多 PE 竞购。在 2021 年，PE 掌控的资产规模还将继续大幅扩张。

PE 迎来最好的时代

支撑 PE 巨头胃口的，是去年以来的强劲募资。KKR4 月 6 日宣布完成 KKR 亚洲四期基金的募集，总规模 150 亿美元，打破了亚洲私募股权基金募集记录；凯雷集团目前正在募集 220 亿美元的新一期并购基金，这也将是凯雷有史以来最大的一只基金。

在过去的十年中，黑石集团、KKR、凯雷集团等私募股权公司的规模稳步扩大，纷纷筹集接近或超过 200 亿美元的“超级基金”。有分析认为，规模扩大必然导致基金回报率的下降。但最新的数据显示，美国大型 PE 们的基金回报率反而呈现上升的趋势。

凯雷 2014 年推出的旗舰基金 Carlyle Partners VI，规模 130 亿美元，2018 年结束投资期。最新披露的报告显示，Carlyle Partners VI 目前的回报倍数是 2.2 倍，总投资回报率高达 21%，净内部收益率达 16%，并且已经收回 88 亿美元的现金回报。这比凯雷的上一期基金 Carlyle Partners V 14%的净回报率要高出不少。

黑石最近一只完成投资的旗舰基金是 2016 年关闭的 Blackstone Capital Partners VII，2020 年结束投资期，规模 180 亿美元，最新的净回报率已经达到 18%。而黑石上一期旗舰基金的净回报率仅为 13%。过去两个季度，Blackstone Capital Partners VII 已经为黑石贡献了 16 亿美元的 carry 收入，堪称摇钱树。

KKR 也不遑多让。KKR 的 88 亿美元的 Americas XI 基金于 2012 年完成募集并在 2017 年结束投资期，目前其净内部收益率已经达到 18.5%。KKR 上一只这么赚钱的基金，还要追溯到上世纪 90 年代。

回溯历史，无论是业绩还是规模，PE 的确迎来了最好的时代。

附录三十八

超越理财 —— 评“跨境理财通”业务的核心要点

来源： 方达律师事务所　作者：资产管理组　日期：2020 年 5 月 10 日

粤港澳大湾区三地十一城（广州、深圳、珠海、佛山、中山、东莞、惠州、江门、肇庆、香港和澳门），是中国经济最蓬勃的地区之一，地域面积合计约 5.6 万平方公里，超过纽约、旧金山和东京面积的总和；总人口超 7300 万，GDP 总量近 2 万亿美元。

2021 年 5 月 6 日，中国人民银行广州分行、深圳市中心支行，中国银行保险监督管理委员会广东监管局、深圳监管局，中国证券监督管理委员会广东监管局、深圳监管局等广东省区域的“二行六局”共同发布了《粤港澳大湾区“跨境理财通”业务试点实施细则（征求意见稿）》（“**《“跨境理财通”征求意见稿》**”），这表明横跨粤港澳大湾区三地十一城的“跨境理财通”业务试点项目推进顺利，已经进入了实质性的业务落地阶段。

“跨境理财通”业务的发展，历经数个阶段，与中国金融市场的对外开放同频共振。2019 年中共中央国务院印发《粤港澳大湾区发展规划纲要》，首次提出应“扩大香港与内地居民和机构进行跨境投资的空间，稳步扩大两地居民投资对方金融产品的渠道”。此后，2020 年 6 月，中国人民银行和香港金管局、澳门金管局一起联合发布了《关于在粤港澳大湾区开展“跨境理财通”业务试点的联合公告》（详见：《“跨境理财通”——他脚踏祥云走来了》），正式明确了粤港澳大湾区三地十一城居民个人可以“南向通”和“北向通”的方式跨境投资银行销售的理财产品。2020 年 2 月，中国人民银行、中国银保监会、中国证监会、国家外汇管理局、香港金管局、香港证券及期货事务监察委员会和澳门金管局，联合签署了《关于在粤港澳大湾区开展“跨境理财通”业务试点的备忘录》，进一步就“跨境理财通”凝聚了共识。

“跨境理财通”的启航，为粤港澳大湾区三地十一城居民的跨境投资打开了一扇新门，也为大陆、香港和澳门三地资本市场引入跨境投资资金提供了新的渠道。

显然，“跨境理财通”并不仅是为中国境内居民提供境外理财渠道的再一次重复，它双向资金流入、仅使用跨境人民币结算、直接连接境内外资本市场、以最接地气的银行销售网络推动、直接覆盖超 7300 万人口、谨慎设置流入流出资金限额、严格反洗钱反恐融资反逃税管理的机制设计，是在中国跨境交易资本项目尚未完全放开情势下的压力测试，是在中国金融市场持续对外开放历史条件下充满勇气的新尝试。

01 “跨境理财通”与银行系 QDII、基金互认不同

2006 年，中国人民银行、中国银监会和国家外汇管理局联合发布了《商业银行开办代客境外理财业务管理暂行办法》，允许商业银行向中国银监会申请取得代客境外理财业务资格，然后接受中国境内机构和居民个人委托，在国家外汇管理局批准的对外投资额度内，以投资者的人民币或外汇资金在境外进行规定范围内的金融产品投资。这一模式，后来被媒体将之与中国证监会批准的证券经营机构“合格境内机构投资者（QDII）”相混淆，称之为“银行系 QDII”。实际上，QDII 仅是证券业监管体系

之下的概念，银行业监管体系之下的准确概念是“代客境外理财”（商业银行）或“受托境外理财”（信托公司）。

2015 年 11 月，中国人民银行和国家外汇管理局发布了《内地与香港证券投资基金跨境发行销售资金管理操作指引》，允许内地和香港两地的公募基金管理人可以将其注册并受当地监管机构监管的公募基金/集体投资计划（含共同基金、单位信托）分别向对方地域的本地居民公开销售。这一“基金跨境发行销售”模式，又被习惯性地称为“跨境基金互认”。

“银行系 QDII”、“跨境基金互认”和“跨境理财通”是在中国金融市场开放的不同历史时期推出的资产管理产品，因而其承载的使命、机制设计和监管理念等诸方面都存在很大的不同。

序号	业务环节	“跨境理财通”	银行系QDII	跨境基金互认
1	投资者范围	粤港澳11城居民	无限制	无限制
2	合格投资者	同银行理财或公募基金产品，视具体销售产品而异	同银行理财产品	同公募基金产品
3	资金流向	粤港澳双向	单向境外投资	内地和香港双向
4	投资产品	南向通：未明确 北向通：内地理财产品和公募基金产品	代客境外理财产品	内地公募基金 香港集体投资计划
5	额度限制	试点总额度1500亿元人民币； 单个投资者额度100万元人民币	一行一议	香港基金内地募集净汇出上限、内地基金香港募集净汇入，上限均为3000亿元人民币
6	结算货币	人民币	人民币或外汇	人民币或外汇

“银行系 QDII”、“跨境基金互认”和“跨境理财通”的比较

02 “南向通”和“北向通”下 投资产品有所差异

在“跨境理财通”的设计机制中，“南向通”（粤 9 城居民在港澳银行购买）和“北向通”（港澳居民在粤 9 城银行购买）之下的合资格投资产品或理财产品（“投资产品”）有根本性的不同。从“内地代销银行”和“港澳销售银行”用词上的差异也可以看出，内地银行只能“代销”而不能销售其自身发行的理财产品，而港澳银行的销售行为不限于“代销”。

《“跨境理财通”征求意见稿》第 40 条对于“南向通”下可购买的投资产品未做特别的限制，而是使用了一个非常宽泛的描述“由港澳管理部门规定，详情请参考港澳金融管理部门颁布的细则。”但是，《“跨境理财通”征求意见稿》第 22 条则对于“北向通”下的投资产品的范围做了非常严格的限定：

内地理财公司（包括银行理财子公司和外方控股的合资理财公司）”发行的风险评级为“1-3 级”的非保本净值化理财产品；和

内地基金公司发行的风险评级为“R1-R3”的公募基金产品。

风险评级为“1-3 级”的理财产品和“R1-R3”的公募基金产品，属于中低风险资管产品，一般而言并不热衷于投资股票类和金融衍生品资产。

序号	试点项目	“南向通”	“北向通”
1	可投资产品	待港澳管理部门规定	• 非保本净值化理财产品 • 公募基金
2	产品发行人		• 内地理财公司 • 内地基金公司
3	是否保本		不保本
4	产品风险评级		• 理财产品：1-3级 • 公募基金：R1-R3

“跨境理财通”中
粤港澳各方银行之间的合作

1. 粤港澳三地银行之间的合作关系

“跨境理财通”业务涉及的境内外银行有 2 类，第 1 类是负责销售投资产品的“内地代销银行/港澳销售银行”，第 2 类是负责跨境投资资金的汇出和汇入的“内地/港澳合作银行”。

《“跨境理财通”征求意见稿》没有对这 2 类银行的合作方式和对手方数量进行明文限制，这也就意味着，理论上：

1 家内地代销银行可以与多家港澳合作银行合作，而 1 家港澳销售银行业也可以与多家内地合作银行合作。不过，就合作银行与代销/销售银行之间的合作而言，同一个集团内的境内外分行之间从管理和技术上相对更加容易实现，而不同银行集团之间则可能需要在同业合作的机制安排和系统对接等技术上需要斟酌。

“内地代销银行”可以同时享有“内地合作银行”的身份，同时“港澳销售银行”也可以具备“港澳合作银行”的资格。

序号	银行类型	内地代销银行	内地合作银行	港澳销售银行	港澳合作银行
1	内地代销银行	-	√	-	√
2	内地合作银行	√	-	√	-
3	港澳销售银行	-	√	-	√
4	港澳合作银行	-	-	√	-

同一集团内部境内外银行之间的合作，显然会比与集团外的银行合作更加有效率，也更加有利于将境内外积累的客户和发行的理财产品联结起来，实现资源有效利用的最大化。比如，招商银行香港分行作为“香港合作银行”为香港居民汇出投资资金，招商银行深圳分行作为“内地代销银行”向香港居民销售招银理财发行的理财产品；同时，招商银行广东省分行作为“内地代合作银行”为广东 9 城居民汇出投资资金，而招商香港分行可以“香港销售银行”身份，向广东 9 城居民销售招商证券国际发行的资产管理产品。

2. 外资银行应在粤 9 城尽快开展个人业务

越是集团化成熟度高、业务产品丰富、粤港澳三地之间合作紧密的金融机构，就越能发挥优势、获得“跨境理财通”竞争中的先机。对于那些在粤港澳三地零售业务能力有出色表现的银行，则更是能够充分享受“跨境理财通”业务试点的政策红利。

中外资银行业务虽各有千秋，但相比之下，外资银行由于在粤 9 城几乎不涉足零售银行业务，因而几无承担“内地代销银行”和“内地合作银行”的可能，这也就意味着其内地业务与“跨境理财通”无缘了。

若外资银行的内地经营性机构希望能够在“跨境理财通”中争取一席之地，当务之急是应在粤 9 城开展个人银行业务，方能取得参与“跨境理财通”的门票。当然，一直以来以交易银行和金融市场业务为主的在华外资银行，也可以继续保持在华战略不变，大力发展港澳地区分行的“港澳合作银行”和“港澳销售银行”业务，以与中资银行合作的方式参与“跨境理财通”。

3. 跨境理财产品销售行为的限制

《“跨境理财通”征求意见稿》规定：“内地代销银行可通过线上渠道对相关产品进行咨询、解释，但不得前往港澳开展关于“跨境理财通”的实质性销售行为。”基于同样一贯的监管原则，“港澳销售银行”也不得前来内地开展“跨境理财通”相关的实质性销售行为。当然，国内金融机构也不得为“港澳销售银行”在内地开展实质性销售行为提供便利。

至于何为“境外金融机构的实质性销售行为”，这是一个由来已久、实践中争议极大的问题，各金融监管机构（中国证监会、中国银保监会、国家外汇管理局等）也没有给出清晰明确的答案，因而导

致不同金融机构的理解不可避免地产生了较大的差异。一般而言，如果境外金融机构派出其境外员工来内地，与内地客户以会议、路演、问答、客户服务等名义或形式，向内地客户介绍具体的境外金融服务或产品，或签署交易合同、担保协议、备忘录等法律文书，或指导内地客户学习交易系统、支付或收取资金，都有可能被中国监管机构认定为是“实质性销售行为”，从而面临较高的合规性风险。

04 “闭环式资金管道”的账户管理

“闭环式资金管道”是粤港澳大湾区“跨境理财通”的核心机制设计之一。

所谓“闭环式资金管道”，指的是投资资金及其收益（如有），只能在投资者于“内地代销银行/港澳销售银行”开立的“投资账户”和在本地“合作银行”开立的“汇款账户”之间划转；“投资账户”和 “汇款账户”必须是一一对应的同名账户，且“投资账户”必须作资金不得与其他任何汇出汇入资金混同的专户管理。即：

“汇款账户”是“投资账户”资金来源的唯一账户；

在购买的理财产品到期后或理财产品赎回后，投资者所得的本金和收益（如有），“内地代销银行/港澳销售银行”只能将其汇入投资者的“投资账户”；

“投资账户”汇回的投资者所得的本金和收益（如有），只能汇入“汇款账户”；

“北向通”下“投资账户”内资金及所购买的投资产品不得用作质押、保证等担保用途。



投资者如果需要更换“北向通”业务中的内地代销银行或“南向通”业务中的港澳销售银行，必须将其在“北向通”或“南向通”下购买的全部投资产品赎回，并将赎回后的资金全部从“投资账户”原路汇回“汇款账户”，解除原来“汇款账户”和“投资账户”一一对应的资金闭环关系，然后才能重新选择其他“内地代销银行/港澳销售银行”并开立的“投资账户”。

就粤 9 城的“内地代销银行”和“内地合作银行”而言，为达成将港澳投资者汇入的投资资金进行专户管理，且在投资账户”和“汇款账户”之间建立一一对应的同名账户资金划转管理，可能需要对原有的人民币账户管理系统及国际收支申报系统进行改造和升级。

05 “合格投资者”认定仍有不确定

“跨境理财通”业务分别为“港澳投资者”和“内地投资者”设立了不同的基础性条件，划定了一个可以进行跨粤港澳地域进行投资的人群。

1. “南向通”下内地投资者

需满足以下条件，其投资资格由内地合作银行进行核实。

序号	具体项目	合资格条件
1	民事行为能力	完全
2	户籍或社保	具有粤9市户籍或在粤9市连续缴纳社保或个人所得税满5年
3	投资经历	具有2年以上投资经历
4	家庭金融资产	最近3个月家庭金融净资产月末余额不低于100万元人民币，或最近3个月家庭金融资产月末余额不低于200万元人民币

2. “北向通”下港澳投资者

应符合港澳金融管理部门规定的相关要求，其投资资格由港澳合作银行进行核实。

值得注意的是，即使满足了这些基础性的条件的粤港澳居民，并不当然就是符合“内地代销银行/港澳销售银行”所发行或代销的投资产品的“合格投资者”；是否符合“合格投资者”的条件，仍取决于此粤港澳居民个人是否能满足内地、香港或澳门金融监管部门对于“合格投资者”的监管要求及“内地代销银行/港澳销售银行”审核其具体情况之后的认定。

由于粤港澳三地法律和监管要求不一样，投资者对资本市场风险的认知水平、投资经验、金融资产证明文件等天然存在差异，内地的“合格投资者”不一定满足港澳“合格投资者”的要求，反之亦然。

06 反洗钱、反恐融资和反逃税考验

《“跨境理财通”征求意见稿》要求“内地代销银行”和“内地合作银行”应当按照《中华人民共和国反洗钱法》和中国人民银行有关规定，切实履行反洗钱、反恐怖融资、反逃税义务，尤其是要“应当

按照‘了解你的客户’、‘了解你的业务’和‘尽职审查’展业三原则，切实做好资格审核和资金来源真实性审核。”

中国已经建立了以《刑法》、《反洗钱法》和中国人民银行规则为核心，以中国证券监督管理委员会和中国银行保险监督管理委员会各项反洗钱监管规定为两翼，以中国证券业协会、中国证券投资基金业协议、中国互联网金融协会行业自律规则为补充的完整的反洗钱反恐融资法律制度和金融监管体系。而金融机构的反逃税义务，则由国家税务总局建立的“非居民金融账户涉税信息尽职调查”规则体系进行监管。

一直以来，在金融机构跨境交易的反洗钱实践中，对外国/其他司法区域个人的身份和资金合法性进行有效识别和监测都是一个难题。对于“跨境理财通”这样涉及粤港澳三地十一城超 7300 万居民，很可能在短期之内有多达几十、上百万计的个人投资者账户开立、累计数千亿甚至更多数量人民币资金流转的跨境业务，对任何一家参与其中的粤港澳三地银行的反洗钱、反恐融资风险管理都是一个不小的考验。

结语

无论是从跨境资产管理来看，还是交易风险机制而言，“跨境理财通”的深度和广度都已经全面超越了自 2006 年以来陆续推出的 QDII 和基金互认。“跨境理财通”试点项目的参与各方，包括投资者、粤港澳三地银行及其母集团、不同类型投资产品的管理人、投资咨询机构、托管机构、法律和财务等服务中介和十一城金融监管机构，都必将从中积累宝贵的经验，在吸收和升华之后运用于未来的跨境资产交易和风险管理之中，从而进一步促进中国金融市场的成熟发展。

附录三十九

企业 IPO 上市后，股东在进行股票减持时，如何避免税务风险？

来源： CTN 第一税务 作者：行研君 日期：2020 年 5 月 10 日

在资本市场上，股东减持股票是常见现象。据中金公司统计数据，2020 年 A 股减持规模超过 6000 亿元，创历史新高。中金公司预测，2021 年减持规模或与 2020 年基本持平。企业或个人减持股票时，不同减持主体会涉及增值税、企业所得税、个人所得税等不同税种，而且不同情形下会有不同的税务风险。因此，相关纳税人要注意结合具体的情形，合规、准确地适用税收政策，精准防控税务风险。

单位减持股票：注意准确确定买入价

根据《关于全面推开营业税改征增值税试点的通知》（财税〔2016〕36 号）等政策规定，单位转让上市公司股票，应按照“金融商品转让”征收增值税，单位包括企业、行政单位、事业单位、军事单位、社会团体及其他单位，个人转让金融商品暂免征收增值税。

实务中，金融商品转让需要以卖出价扣除买入价后的余额为销售额来计算相应税款。因此，买入价是决定税额的关键因素。实践中，单位所持上市公司股票的来源比较复杂，有的通过公司首次公开发行股票并上市形成，有的通过股权分置改革取得，还有的通过参与上市公司重大资产重组或无偿转让等方式取得。不同来源的上市公司限售股股票，买入价确定方式也不同。

《国家税务总局关于营改增试点若干征管问题的公告》（国家税务总局公告 2016 年第 53 号，以下简称“53 号公告”）等政策，对限售股的买入价确定方式进行了明确。比如公司首次公开发行股票并上市形成的限售股，应以该上市公司股票首次公开发行（IPO）的发行价为买入价；因上市公司实施重大资产重组形成的限售股，应以该上市公司因重大资产重组股票停牌前一交易日的收盘价为买入价；在重大资产重组前已经暂停上市的，应以上市公司完成资产重组后股票恢复上市首日的开盘价为买入价等。纳税人应当熟悉这一系列政策规定，根据自身实际情况准确确定限售股的买入价。对于非限售股的买入价确定方式，由于现行政策没有特别规定，应以其实际成交价为准。

另外，《关于明确无偿转让股票等增值税政策的公告》（财政部税务总局公告 2020 年第 40 号）明确了无偿转让股票时的卖出价和买入价。纳税人无偿转让股票时，转出方应以该股票的买入价为卖出价，按照“金融商品转让”计算缴纳增值税；转入方将上述股票再转让时，应以原转出方的卖出价为买入价，按照“金融商品转让”计算缴纳增值税。

纳税人还需注意送股和转股的税务处理。53 号公告明确，对政策规定的限售股自形成至解禁日期间孳生的送股和转股，其买入价与政策规定的限售股的买入价相同。但对政策规定的限售股在解禁日后孳生的送、转股，其买入价应按无偿取得“0”确定。

减持股票涉及送、转股：注意准确确定成本

从企业所得税来看，公司减持上市公司股票取得的所得，应计入收入总额计征企业所得税。同时，根据《企业所得税法实施条例》规定，投资资产应以取得该项资产时实际发生的支出（即历史成本）

为计税基础，在计算应纳税所得额时扣除。从实操角度看，纳税人减持的上市公司股票含有送、转股时，要注意成本的确定问题。

对于转股，根据《关于贯彻落实企业所得税法若干税收问题的通知》（国税函〔2010〕79 号）规定，被投资企业将股权（票）溢价所形成的资本公积转为股本的，不作为投资方企业的股息、红利收入，投资方企业也不得增加该项长期投资的计税基础。

对于被投资企业用盈余公积和未分配利润送股，以及用非股权（票） 溢价类资本公积转增股本，现行企业所得税政策没有规定如何确定其计税基础。笔者认为，对被投资企业送股和用非股权（票）溢价类资本公积转增股本，应分解为被投资企业先视同进行利润分配，投资者再以取得的所得按股票面值追加投资，因此，投资方企业应按照得到的被投资利润确认股息、红利等权益性投资收益。同时，遵循对称性原则，投资方企业亦应以此投资收益作为取得送、转股的计税基础，在减持时计算扣除。个人减持股票：注意送股和转股的影响

个人减持限售股时，要特别注意送、转股的影响。根据《关于个人转让上市公司限售股所得征收个人所得税有关问题的通知》（财税〔2009〕167 号，以下简称“167 号文件”）规定，上市公司限售股在限售期内孳生的送、转股属于应税限售股，而解禁流通后孳生的送、转股不属于应税限售股且不调整限售股成本原值。这在实操中可能会带来个税上的差异。

例如，自然人股东梁某 2010 年投资 S 公司（居民企业），初始出资额 1000 万元，持有 S 公司 1000 万股股份。2018 年 2 月 12 日，S 公司在上海证券交易所首次公开发行并上市，发行价 10 元/股。2019 年 2 月 12 日，梁某持有 S 公司 1000 万股股份解禁流通，2020 年 4 月 18 日（股权登记日，当日收盘价 20 元/股），S 公司实施高送转分配方案，以目前公司总股本为基数，向全体股东每 10 股以资本公积（股本溢价）转增 10 股。2020 年 4 月 19 日（除权除息日，此时梁某所持 S 公司的股份数量为 2000 万股），梁某将其持有的 2000 万股以协议转让方式按照平价开盘价（10 元/股）一次性全部减持。

根据 167 号文件和《关于个人转让上市公司限售股所得征收个人所得税有关问题的补充通知》（财税〔2010〕70 号，以下简称“70 号文件”）规定，梁某以协议转让方式减持的 2000 万股股份中，有 1000 万股股份属于解禁流通后由新股限售股孳生的送、转股，减持时不征收个人所得税。倘若梁某于 4 月 18 日以收盘价 20 元/股全部减持 1000 万股股份，应计算个人所得税的转让收入为 20000 万元（1000 万股×20 元/股）；4 月 19 日，梁某以平价开盘价 10 元/股全部减持 2000 万股股份，此时计算个人所得税的转让收入则为 10000 万元（1000 万股×10 元/股）。对比可以发现，限售股原值不变情况下（不考虑合理税费），梁某转让限售股的应纳税所得额减少 10000 万元（20000 万元-10000 万元）。

还需注意的是，实践中很多上市公司股票的减持主体是合伙企业。根据《关于合伙企业合伙人所得税问题的通知》（财税〔2008〕159 号）等政策规定，合伙企业以每一个合伙人为纳税义务人，合伙企业生产经营所得和其他所得采取“先分后税”的原则。在减持股票时，首先应在合伙企业层面计算经营所得，然后划分给合伙人，合伙企业合伙人是自然人的，应按规定缴纳个人所得税；合伙人是法人和其他组织的，应按规定缴纳企业所得税。

附录四十

环球贸易与海关 | 出口管制合规指南出台， 执法序幕从此揭开

来源：环球律师事务所　作者：赵德铭 金挺峰　日期：2020 年 5 月 8 日

2021 年 4 月 28 日，商务部公布 2021 年第 10 号公告，《商务部关于两用物项出口经营者建立出口管制内部合规机制的指导意见》正式出台。该《指导意见》的公布标志着《出口管制法》第 5 条项下商务部作为国家出口管制管理部门引导出口经营者建立健全出口管制内部合规制度的任务，已经完成。此后，主管当局将更专注于出口管制执法与处罚。虽然建立内部合规机制并不是企业的法律义务，但是该机制将有助于企业防范或者减少出口管制风险，并且可能在未来潜在的刑事检察程序中，为企业争取合规不起诉的待遇。

On April 28, 2021, the Ministry of Commerce of China ("MOFCOM") released the "Guidance of the Ministry of Commerce on the Establishment of Internal Compliance Mechanism of Dual-Use Item Exporting Business Operators" (MOFCOM Order No. 10,2021) ("Guidance"). With the Guidance, the export businesses will be able to implement the internal compliance program ("ICP") to comply with the Export Control Law ("ECL"). Predictably MOFCOM and the Customs will focus on investigation and enforcement measures against the export businesses who fail to comply with the ECL. Though not as a binding obligation, ICP is crucial for the export businesses in that it helps preventing or reducing the non-compliance incidents, even may serve as a factor in reaching a non-prosecution arrangement with the prosecutor where a company is charged with the criminal offence for violating the ECL in the future.

商务部对于企业出口管制合规机制，提出三个要求：第一，需要严格执行国家出口管制法律规定，即合法性原则。这意味着企业必须置合法性于商业利益之上，不允许以商业利益侵蚀合法性原则；第二，合规机制独立于企业其他管理权限，合规管理人员对于出口管制事项，具有独立的内控及决定职权，即所谓独立性原则；第三，合规机制不能成为摆设，需要纳入对出口经营活动的合规内控、审核程序之中，即所谓实效性原则。

Three ingredients are essential in the Guidance. (a) Legality. The company must strictly adhere to the ECL and related rules of law. This means that a company must place compliance above its commercial interests without eroding legality. (b) Independence. Export control compliance system runs independently and the export control officer must have an independent power in controlling the export business for compliance purposes. (c) Effectiveness. The compliance system must be placed into the internal control and audit procedures for the export business, rather than a sheer show.

上述合规三原则，要求出口管制合规机制应包含以下九个要素：1. 拟定政策声明（管理者承诺）；2. 建立组织机构（独立性）；3. 全面风险评估（现状自查）；4. 确立审查程序（纳入内控管理）；5. 制定应急措施（危机处理）；6. 开展教育培训（提高觉悟与能力）；7. 完善合规审计（合规体检）；8. 保留资料档案（用以备查）；以及 9. 编制管理手册（制度化）。

Accordingly nine basic elements must exist in the ICP, which include (a) statement of policy (management commitment); (b) designation of responsibilities to an internal organ (independence); (c)

comprehensive assessment of risks (self-examination); (d) internal control procedure (effectiveness); (e) emergency measures (crisis solution); (f) training (awareness and competence); (g) compliance audits (health check); (h) document retention (evidence for defense); and (i) compilation of compliance manual (formalization).

该指导意见附有《两用物项出口管制内部合规指南》，含有合规指向性要求，供企业参照落实。可以预见，今后商务部以及海关缉私局将着力于出口管制监管，以及对于违法案件的查处。鉴于违法后果的严重性，企业亟需按照上述指南建立出口管制合规内控体系。

Attached to the Guidance is the compliance guidelines named the “Internal Compliance Guidelines for Export Control of Dual-Use Items” (“ICP Guidelines”). Predictably MOFCOM and the Anti-smuggling Bureau of the Customs would focus themselves on enforcing the ECL and investigating violations. Considering the severity of the consequences of violations, it is a matter of urgency for the export businesses to install the ICP as soon as possible pursuant to the above-mentioned guidelines.

附录四十一

环球争议解决 | 股票收益权相关法律问题分析

来源： 环球律师事务　作者：牛磊 王睿 萧剀　日期：2020 年 5 月 10 日

笔者团队在代理了数起涉及股票收益权争议的案件的基础上，对我国法院涉及股票收益权纠纷的案件进行了梳理，在此基础上进一步对股票收益权涉及的相关法律问题进行了研究汇总，以期对实践工作有所帮助。

一、什么是股票收益权？

股票收益权这一概念产生于金融交易实践之中，作为非标准化金融产品，近些年在金融界已经被广泛应用，形成一整套业务模式，但法学理论界目前对股票收益权尚无明确定义。

《公司法》第四条规定，“公司股东依法享有资产收益、参与重大决策和选择管理者等权利。”由此可知，股权是包括资产收益、进行重大决策以及参与公司管理在内的多种权利集合体。

由于我国目前法律层面上并无股票收益权明确的定义，在实践中，股票收益权的定义按照合同各方的具体约定执行。例如，【（2016）最高法民终 19 号 RH 公司与 CA 公司等信托合同纠纷案】中，当事人对于股票收益权的约定为：标的股票收益权包括股票的处置收益及股票在约定收益期间所实际取得的股息及红利、红股、配售、新股认股权证等孳息；除上述收益权之外的表决权、监督权、知情权等其他股东权利均由出让方继续享有。

二、业务模式介绍

（一）作为融资工具的股票收益权

股票收益权的诞生与融资密不可分，由于传统的场内标准化融资业务不能满足市场需求。一些金融机构借鉴股票质押式回购交易融资业务创立了场外非标准化的股票收益权回购交易融资业务，即资金融入方（简称“融入方”）将所持股票的收益权出售给资金融出方（简称“融出方”）以获取资金，并约定在未来以“回购本金+回购溢价款”，即“本金+利息”的形式回购相应的股票收益权。

融出方为保证自己的权益，通常采取以下措施：首先，双方会签订《股票质押合同》，融入方需将与所出售股票收益权相对应的股票质押给融出方。另外，在双方签订的《股票收益权转让及回购合同》中大都包括保值条款，即融入方需对所出售标的股票的股价进行担保，如股票跌破一定价格，则融入方需要向融出方追加相应的资金或者提供额外的担保。最后，融出方通常会要求融入方提供第三方担保作为增信措施。

（二）作为套现工具的股票收益权

股票收益权诞生于融资业务，但随着市场的发展，除了股票收益权回购交易融资业务之外，金融机构又利用股票收益权开发出新的业务模式，本文暂且称之为股票收益权转让套现业务。

众所周知，为了维护金融市场秩序，金融监管机构对股票投资有诸多限制性规定，例如对投资人数的限制，对股票售出期限的限制，对资金来源的限制等。

由于股票收益权的出现，交易双方可以通过利用股票收益权转让套现业务，在某种程度上突破前述限制性规定，实现限售股票的提前交易。该业务模式具体为：限售股票持有人与买家签订《股票收益权转让合同》，转让股票收益权给买家以获取对价，并将相应的股票质押给买家，待限售期结束之后再完成股票过户。买家一般会通过资管计划进行配资，利用杠杆资金购买限售股票收益权。

（三）两种工具的股票收益权的区别

作为融资工具以及作为套现工具的股票收益权转让业务的根本区别在于：是否回购股票收益权。股票收益权融资业务的目的在于融资，而非真正转让股票收益权，因此融资业务都有关于回购股票收益权的约定。而股票收益权套现业务则不然，其目的就在于转让股票收益权进而提前套现，并待限售解除之后再完成股票转让，因此套现业务无回购股票收益权的约定。

三、股票收益权涉及的法律问题

（一）《股票收益权转让合同》的效力问题

由于股票收益权是新生事物，相关法律问题首先不可避免地涉及股票收益权转让合同的效力问题。以下针对以融资工具为基础的《股票收益权转让及回购合同》和以套现工具为基础的《股票收益权转让合同》的有效性问题分别作出分析：

1. 以融资工具为基础的《股票收益权转让回购合同》的效力

在司法实践中，通过股票收益权进行融资的一些融入方常常对《股票收益权转让回购合同》的效力提出质疑，认为股票收益权存在不确定性、股票收益权的转让实际上并未发生，交易双方属于非法借贷关系，应当认定合同无效。但对于此类“名为转让实为借贷”的融资行为，只要《股票收益权转让回购合同》不违反法律及行政法规强制性规定，各级法院已经普遍认可相关合同的效力。

–	相关司法实践观点	《全国法院民商事审判工作会议纪要》（“《九民纪要》”）第 89 条
《股票收益权转让合同》效力认定	【（2019）最高法民终 1094 号】“关于《股票收益权转让合同》的效力。ZH 公司、AF 公司、涂 XX、李 XX 辩称因股票收益权存在不确定性导致案涉《股票收益权转让合同》效力待定或无效。法院认为，案涉《股票收益权转让合同》是各方当事人真实意思表示，内容不违反法律、行政法规的强制性规定，也不存在恶意串通损害国家、集体或者第三人利益的情形，股票收益权金额或时间的不确定亦非导致合同效力待定的法定原因。故 ZH 公司、	信托公司在资金信托成立后，以募集的信托资金受让特定资产或者特定资产收益权，属于信托公司在资金依法募集后的资金运用行为，由此引发的纠纷不应当认定为营业信托纠纷。如果合同中约定由转让方或者其指定的第三方在一定期间后以交易本金加上溢价款等固定价款无条件回购的，无论

	AF 公司、涂 XX、李 XX 关于《股票收益权转让合同》效力待定或无效的主张，依据不足，不能成立。” 【（2019）最高法民终 1055 号】：本案所涉“股票收益权转让回购合同”、“LL 生物股票质押合同”均是当事人真实意思表示，不违反法律、行政法规的强行性规定，为有效合同，当事人均应严格履行合同义务。	转让方所转让的标的物是否真实存在、是否实际交付或者过户，只要合同不存在法定无效事由，对信托公司提出的由转让方或者其指定的第三方按约定承担责任的诉讼请求，人民法院依法予以支持。

2. 以套现工具为基础的《股票收益权转让合同》的效力

根据《证券法》第三十八条，依法发行的股票、公司债券及其他证券，法律对其转让期限有限制性规定的，在限定的期限内不得买卖。根据《上市公司重大资产重组管理办法》第四十六条，特定对象以资产认购而取得的上市公司股份，自股份发行结束之日起 12 个月内不得转让；属于下列情形之一的，36 个月内不得转让：……（三）特定对象取得本次发行的股份时，对其用于认购股份的资产持续拥有权益的时间不足 12 个月。由于股票收益权转让套现经常是在标的股票无法转让的情况下而提前转让股票收益权，从而某种程度上规避了有关股票限售的法律规定，从而在司法实践中引起相关股票收益权转让合同效力的质疑。

但是，股票资产收益权转让交易系在权利人和原始所有权人之间创设了合同法律关系。根据该合同，权利人有权取得股票的所有相关收益，原始所有权人有义务将股票所产生的所有收益交付给权利人。若无其他违反法律强制性规定的情形，司法实践一般会认定该等转让合同合法有效。

如前文引用的《RH 公司与 CA 公司等信托合同纠纷》（“（2016）最高法民终 19 号”）一案中，交易双方转让标的即为限售股股票收益权，最高人民法院最终认定：《股票收益权转让协议》不应属于恶意串通损害第三人 GS 公司利益而无效。RH 公司主张《股票收益权转让协议》无效，事实依据不足，其主张难以成立。

（二）回购溢价款和违约金的计算问题

众所周知，股价的波动势必造成股票收益的不确定性，因此，资金融出方经常要求在《股票收益权转让回购合同》加入股价保值条款，或要求在《股票收益权转让回购合同》中加入因股价下跌而要求资金融入方提前履行回购义务的条款。目前法院审理的股票收益权案件大多是由于股价下跌或约定期限届满而资金融入方拒绝履行资金融出方的回购请求而引起的争议。

对于股票收益权回购交易融资业务类案件，司法实践中一般认为，此类案件名义上将股票收益权进行了转让，但同时又约定将股票收益权按照其转让本金和以转让本金为基数、按照固定利率和实际天数计算的利息进行回购。因此，此类案件实质上涉及的仍是一种投融资信用行为，法院一般会参照《最高人民法院关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》进行审理。

通常，资金融入方和融出方在《股票收益权转让回购合同》中约定的回购溢价款的计算方式比较统一，大都为“回购溢价款=本金*约定收益率%*自转让日（含）至回购日（不含）期间的天数/360”，但对于违约金的约定则不尽相同，经常会出现一些违约金约定较高的情况。

对于回购溢价款和违约金的计算方式，各地法院判决的思路较为统一，即一般会参照《最高人民法院关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》关于民间借贷利率的规定，将回购溢价款和违约金的年利率之和控制在 24%以内。代表性案例包括“ZT 公司与 ZJ 公司、OP 公司等质押式证券回购纠纷一案”【（2020）沪民终 285 号】。该案中，法院认为违约方“责任的范围和大小应基于资金被占用的实际情况，当事人的过错程度和预期利益损失等因素综合确定，不能违反公平原则”，因此，法院对“收益款、违约金予以确认，但整体不能超过年利率 24%的正常水平”。

其他案例参见：【（2020）浙民终 718 号】、【（2020）豫民终 414 号】。

根据最新修订的《最高人民法院关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》（2021 年 1 月 1 日起实施）第二十八条规定，“借贷双方对逾期利率有约定的，从其约定，但是以不超过合同成立时一年期贷款市场报价利率四倍为限。”因此，对于股票收益权回购案件的回购溢价款和违约金的利率标准，不排除法院今后可能会参照四倍 LPR 的标准认定股票收益权回购溢价款和违约金的上限。

（三）第三方担保的问题

如前所述，股票收益权回购交易融资业务的资金融出方为了保证资金安全，通常会要求资金融入方提供第三方担保，包括个人担保和公司担保。

1. 个人担保

此类担保人通常为资金融入方的实际控制人或者与其关系密切的个人。个人担保只要遵照《民法典》关于担保的相关规定，如应采用书面形式订立担保合同、在保证期间内主张权利、债权转让时应及时通知保证人或者取得其书面同意、用于担保的财产需符合法律规定等，一般均会被认定为有效。

2. 公司担保

在公司作为担保方之时，除应遵照前述《民法典》关于担保的规定外，需特别关注《公司法》第十六条之规定，“公司向其他企业投资或者为他人提供担保，依照公司章程的规定，由董事会或者股东会、股东大会决议；公司章程对投资或者担保的总额及单项投资或者担保的数额有限额规定的，不得超过规定的限额。公司为公司股东或者实际控制人提供担保的，必须经股东会或者股东大会决议。前款规定的股东或者受前款规定的实际控制人支配的股东，不得参加前款规定事项的表决。该项表决由出席会议的其他股东所持表决权的过半数通过。”

在“PA 公司与 ND 公司、XD 公司合同纠纷一案”【（2018）京民初 182 号】中，根据保证人 XD 公司的公司章程规定，“董事会对公司为其它公司提供担保事项作出决议”。PA 公司向法院提交了 XD 公司同意为 ND 公司提供担保的《董事会决议》，因此，法院判决 XD 公司应当按照合同约定，履行相应的担保义务。

在“TF 公司与 ZJ 公司、OP 公司、陈 XX、田 XX、陈 XX 质押式证券回购纠纷一案”【（2019）浙民初 13 号】中，根据保证人 OP 公司的《公司章程》规定，“公司对股东、实际控制人及其关联方提供的对外担保，须经股东大会审议通过”。TF 公司向法院提交了 OP 公司之前出具的加盖公章的《担

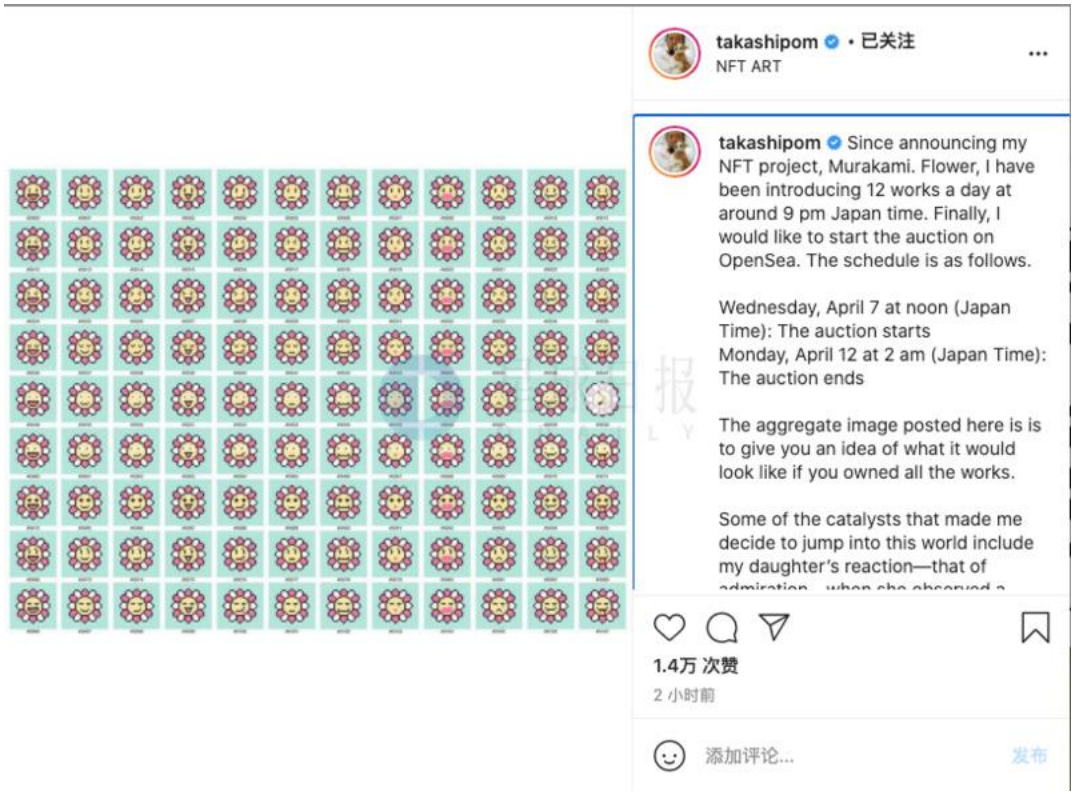
保函》，要求 OP 公司承担保证责任，但无法提供 OP 公司股东大会对涉案担保事项的决议。因此，法院判决 OP 公司无须承担担保责任。

其他案例参见：【（2020）鄂民终 524 号】、【（2020）沪民终 285 号】、【（2020）豫民终 414 号】。

马斯克、孙宇晨都来试水的 NFT 市场，会有「NFT+万物」的一天吗？

来源：36 氪　作者：黄雪姣　日期：2020 年 5 月 7 日

如果你还不知道 NFT，那你可能已经被艺术风向标甩在身后了。最近，宣布推出 NFT 作品/产品的名流和潮牌可以拉出一串长长的名单，潮流艺术家村上隆、格莱美奖得主 The Weeknd（盆栽哥）、网坛巨星大坂直美、特斯拉创始人马斯克、Twitter 创始人 Jack Dorsey、波场 TRON 创始人孙宇晨，知名品牌则包括顶级奢侈品牌 Gucci、娱乐杂志《花花公子（Playboy）》、美国《时代周刊》、虚拟时尚潮牌 RTFKT Studios 等等。



村上隆推出致敬 CryptoPunks 的系列 NFT 收藏品 Murakami.Flower.Punk

在一众 NFT 作品中，加密艺术家 Beeple 创作的《Everydays: The First 5000 Days》于 3 月 13 日在佳士得以约 6930 万美元的价格成功售出，创下行业记录。这是 Beeple 从 2007 起开始的「每日一作」，十几年来一共创作了 5000 幅，6930 万美元是这些作品的「打包价」。而这一成交也让 Beeple 跻身身价排名第三的在世艺术家。



《Everydays: The First 5000 Days》，Beeple

种种迹象表明，NFT 正在以一种疯狂的形式开创艺术等领域的潮流。那么，NFT 的泡沫和支撑价值究竟各占几成，这一风口还将持续多久，行业目前发展到了哪一阶段，未来真能像部分乐观者认为的“万物 NFT 化”吗？为解答这些问题，Odaily 星球日报采访了数字文艺复兴基金会董事总经理曹寅、波场 TRON 创始人孙宇晨、BCA（BlockCreateArt）创始人孙博涵、cocafe CEO Lan Shi、Beep 币扑创始人 MiaBao，试图共判未来。

01 一个冉冉升起的风口

本部分将先描述 NFT 的基本概念、特征，提出 NFT 是数字资产的基础协议的论点，明确其价值和地位，并简要回顾其发展历程。

NFT 全称 Non-Fungible Token，直译为「非同质化代币」。同质化很好理解，就像面值 1 元的硬币之间是可以互换的。而非同质化就是每一枚 NFT 代币都是独一无二的，就像一座房子这类特定资产一样，不可分割或任意互换。

互联网世界的基础元素都有自己的一套标准，比如 TCP/IP 协议用来共享数据包，GIF/MP3 用以承载图像和声音。但这些遵从特定“格式”的数字产物，并非为确权专门设计的。NFT 的出现，重新规范了数字所有权，借助区块链技术，让数字商品具备了唯一性和稀缺性，也更便于确权、保存、交易、流通。

作为一种标准协议的 NFT 诞生后，被率先用于游戏中。

区块链游戏的逻辑在于，将游戏道具上链 NFT 化，由此实现公开可见的限量发行，杜绝中心化平台增发道具造成的贬值；并且，因为采用统一的资产标准，跨平台的交易更方便，游戏道具可以放到游戏之外的平台上进行流转，由此为游戏带来资产化、金融化属性，增强了可玩性和投资价值。

生于 2017 年的第一款链游叫 CryptoKitties 加密猫，其玩法主要是宠物养成和收藏。NFT 在此中的作用就是作为游戏资产（猫）的代表物，结合区块链，做到猫的交配、生成等等环节代码开源、随机、可溯源、更易流通，在很大程度上解决了中心化平台背后的信任问题。

这便是 NFT 的起源 —— 一群曾爆火到让以太坊网络宕机的猫。

在此之后，大批团队借鉴 CryptoKitties 的启示进军链游，比如募了 2500 万美元的链上版《我的世界》，拥有近 2000 万用户、发行了平台币 ENJ 的世界级在线游戏创作平台「恩金」等等。

伴随初代链游兴起，大量的链上资产被创造，而它们的流动性问题也随之而来。

由是，2018 年，NFT 圈另一基础设施应运而生。OpenSea、SuperRare、Nifty Gateway 等等现在成交额突破上亿美元的平台便是在那时孕育的。

在这些先行者的努力下，到了 2019 年，F1、Nike 等主流品牌试水 NFT，为 NFT 的独特价值做出进一步注脚。

至 2020 年，DeFi 之风席卷加密圈，也带动了 DAO（去中心化治理）、NFT 等小众领域获得关注。而此前早有筹划的产品和应用则顺势爆发，NBA TOP SHOT（NBA 球星的精彩瞬间 NFT）以火箭速度刷新成交记录、跻身 NFT 顶流资产，交易平台 Rarible 开放流动性挖矿吸引淘金者，专属公链 Flow 则在团队光环和垂直领域龙头定位的加持下市值暴涨 250 倍。

直至今年，佳士得连开两拍，创下天价成交记录。NFT 成为继 DeFi 之后真正持续的风口。无数圈内人在「踏空」和「卖飞」间嗟叹：「这个行业如果说有上限，那就是我的想象力上限。」

02 NFT 是基础协议，还是牛市泡沫？

NFT 在一众争议中成为冉冉升起的风口。天价拍卖个案或许难以“服众”，我们有必要来进一步探讨其真实价值。

事实上，包括 Beeple 在内的多位业内资深人士都表示，NFT 已经进入一种「非理性繁荣时代」。

拥有高达 21 万个 NFT 并接受 Nonfungible.com 独立审计的大藏家 WhaleShark 就直言，“今天存在的 99.99%的 NFT 项目在主流资源涌入时会毫无商业可行性。所以，大家投资 NFT 要十分谨慎。”

数字文艺复兴基金会董事总经理曹寅也表示，“NFT 的爆火既有其来自牛市的泡沫性，也有其自身的基础性。”

牛市是指，在全球央行放水下，从大宗商品、股市到加密货币，市值都在飙升，由此出现“新的财富阶层崛起，带动新的消费趋势。”

我们知道，因为政策、波动性等问题，加密货币一直难以用于日常消费。而 NFT 在消费属性之余，还有一定的保值、增值属性，由此成为部分“加密新贵”们青睐的新投资品。

那么其“自身的基础性”是什么呢？Odaily 星球日报目前看到最为核心的两点是：

1、顺应数字化的潮流，借助区块链技术在数字世界中起到规定资产唯一性（稀缺性）、归属性，让其更便于交易和流转的作用；

2、去中介化/去中心化带来的降本提效。

第一点，数字化潮流，相信很多人都听过。特别是在“后疫情时代”，这一趋势已经愈发明显，越来越多前瞻的投资人和从业者已经开始构建“Metaverse 元宇宙”的蓝图。Metaverse 简而言之就是，未来世界会像《头号玩家》中所述，存在一个和现实世界平行的数字世界，人类将在深度融合的世界中实现“两栖”。如果 Metaverse 有一定的可能性，NFT 在此中有何作用？

如开篇所言，当前的数字世界存在着数据格式的界限和隔阂，大数据市场正在试图解决数据间的流动性，而 NFT 则作为另一种可行性方案，将资产标准化、代币化并允许其“跨界”交易和流转。

再来说第二点，无论在当前的现实世界还是未来的数字世界，NFT 都能实现较高程度的去中介化。

研究咨询机构“溯源育新”曾总结用户持有传统数字资产面临的 3 大风险，包括：产品由管理数字商品监控权的机构发行，可以随意增加供应，并且通常限制商品的交易能力。而一个更稳健的数字收藏品则需具备抗以上风险的能力。

有了基于区块链及 NFT 的解决方案，这些风险将迎刃而解，对于用户体验以及游戏产品升级有着革命性的意义。





制图：溯源育新

上面这个用例的提效是针对消费者的，对于生产者来说同样具有类似优势。在文化娱乐领域，生产者同样面临中间方话语权过大的问题。根据 Messari 的研究，一个摄影师如果想在 shutterstock.com 上销售作品，中间费用达 20%。而当前的 NFT 市场平均费用只有 6.3%。

MESSARI

Primary vs Secondary Sales & Fees Vary by Marketplace

Primary vs Secondary Sales & Fees by Marketplace

NFT Marketplace	Blended Fees
Open Sea	2.5%
Nifty Gateway	2.4%
Zora	0.2%
SuperRare	12.1%
Rarible	2.5%
Foundation	11.4%
MakersPlace	9.1%
KnownOrigin	9.1%
Async Art	7.8%
Average	6.3%

Traditional Marketplace	Commission Fees
Etsy	5.0%
Shutterstock	20.0%
Ebay	6.3%
Poshmark	20.0%
Farfetch	33.0%
RealReal	30.0%
Context Logic (Wish)	15.0%
Average	18.5%

Date as of: Mar 2, 2021
Source: Protocols, Defi Pulse, Company, Messari

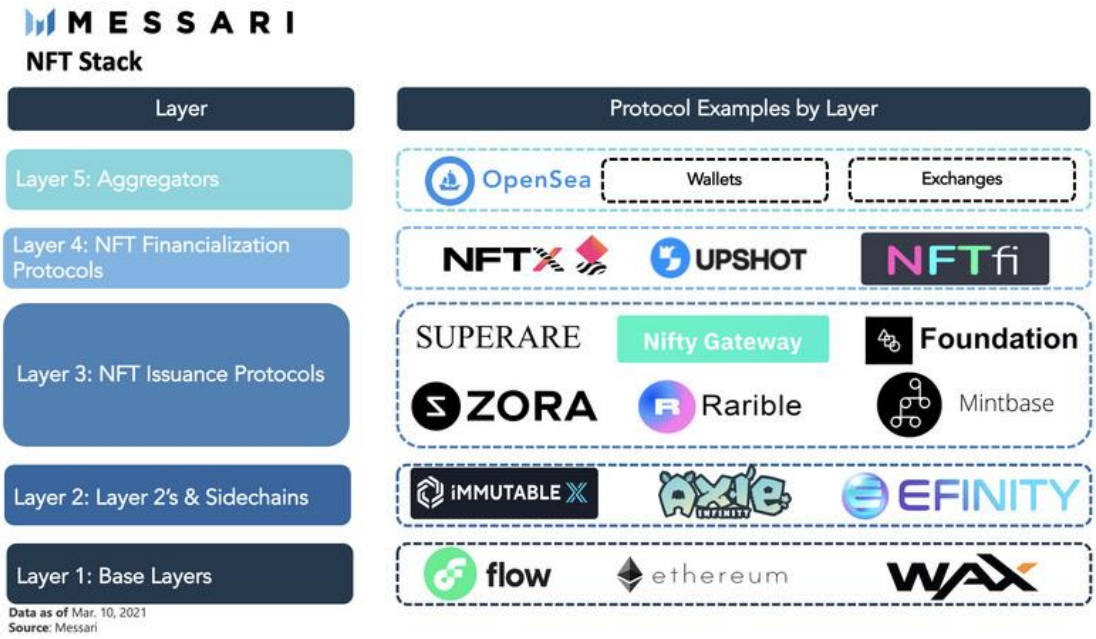
制图：Messari

这种降本提效不仅面向参与者，对数字商品本身也如是。在稍早期的时候，当数字图像经过多次传播后失真，在不同的设备中打开也会产生不同的效果。X-Order 代观在研究后提出，NFT 的出现，从另一方面来说解决了数字图像传播发生的问题。例如数字艺术品加上 NFT 后变身加密艺术品，由此会发生一系列的范式转移，原本画廊里拷贝到 U 盘、光盘上买卖的形式会转移到链上，交易流程变得公开透明，解决了数字艺术品在多次交换与传播后出现的变形、失真、难溯源等问题。基于这些优

势，来自美国科技网站 The Verge 的 Clark 甚至认为，NFT 很可能是 100 多年来艺术家最大程度被解放的机会。这不是现实世界艺术经济的次优版或边缘版，而是一个巨大的改进版。

NFT 生态概览

加密艺术很出圈，以至于很多人提及 NFT 就直接将其和加密艺术划等号，实际上加密艺术不过是 NFT 领域的流光片羽。根据 Beep 币扑创始人 MiaBao 的观察，按照 3 月份的市场数据来看，NFT 资产总市值超 10 亿美元，其中收藏品占 2.7 亿，艺术品占 1.5 亿，其后分别是虚拟世界，游戏，体育和工具类型。全面的行业项目概览有助于促进认知其实现路径。NFT 生态主要有两种审视方式，横向和纵向。 我们先来看 Messari 提供的堆栈式的纵向视角。



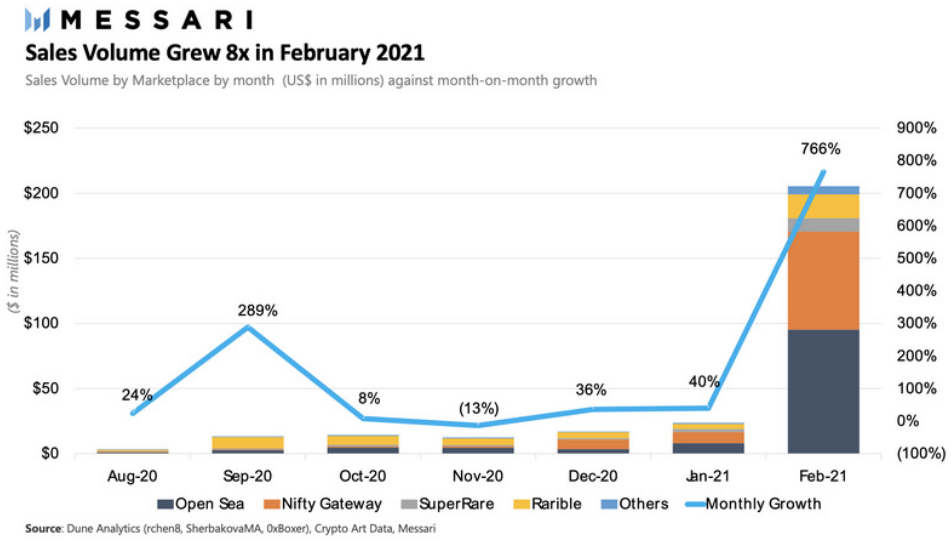
制图：Messari

这个行业的支点是最底部的基础层，包括 Ethereum（以太坊）、垂直公链 Flow、WAX 等。 位于第二层的是支持基于基础层进行扩容的项目。第三层是各类解决方案协议，开源，供开发者取用，打造专属场景的应用（dApp）。第四层则是以 NFT 为基础的衍生品、指数等，对不愿直接购买现货的投资者具有一定吸引力。最上层则是聚合器，包括 NFT 钱包及交易平台，作为各类 NFT 资产的中转站。 第二种，横向分类方式，基本是按照 NFT 资产的内容业态来加以划分。按照头部 NFT 交易市场 OpenSea，NFT 资产当前主要有 7 大类：艺术品、虚拟世界类、交易卡、收藏品、球星卡、功能类 NFT、域名。“溯源育新”的归类除了包含常见的 NFT 资产，还包括其他如治理代币等业态。



制图：溯源育新

市场规模也是新玩家关注的点。据一份针对 1-3 月份的统计，5 个最受欢迎的 NFT 市场 (NBA TopShot、 OpenSea、CryptoPunks、rare、SuperRare) 过去 30 天的交易量达到了 4.2 亿美元，2 月份的总销售额相比 1 月增长了接近 8 倍。



来源：Messari

另根据 CryptoArt.io 数据显示，截至 3 月 18 日，总共有 13.3 万件加密艺术作品被出售，加密艺术总市值已经超过 3.69 亿美元。

在此，我们也简单介绍下 NFT 的消费者画像。

鉴于 NFT 市场当前的体量并不大，藏家的规模就更小了。其主要藏家以加密圈为主，比如早期参与到比特币和以太坊的人。

“我有很多链圈和币圈的朋友，他们非常资深，我们有超过 6 年以上的交往。非常明确的是，年轻的他们拥有足够的财富，更重要的是他们也有收藏的意愿，并且习惯用虚拟货币进行交易和收藏”。中国艺术品拍卖公司的创始人赵旭说道。

在业内，知名的藏家有上文提及的 WhaleShark、声称获得 1.5 万倍超高回报率的 Pranksy、币安创始人赵长鹏、以及孙宇晨。

WhaleShark 声称持有 21 万件 NFT，基本集中在 15 个项目上，属于「看好便重仓」类型。

年仅 29 岁的 Pranksy 则押中了 NFT 中最大的黑马「NBA Top Shot」，现在其手中已持有价值 700 万美元的球星卡。他有一句经典言论，「NBA Top Shot 正在成为（NFT 破圈的）‘特洛伊木马’，让（非加密圈的）球迷粉丝和收藏家能够收集到他们真正想要的东西。」

赵长鹏已公开的收藏是《Portraits of a Mind》系列作品。这还是去年 10 月，佳士得首次拍卖的区块链艺术作品。该作品由 Ben Gentilli 根据比特币原始代码创作而成，乍一看像极了巨型唱片，共有 40 幅作品，每一件都包含实物和 NFT。第 21 幅作品成交价达 13 万美元，创下彼时 NFT 的拍卖纪录，当时很多人都以为这是 NFT 的高光时刻，但没想到仅仅是个小的开始。向来高调、行动迅速的孙宇晨投资风格更为大胆，多次参与备受业内关注的加密艺术竞拍，包括曾出价 200 万美元竞拍 Twitter 创始人 Jack Dorsey 的首条推特 NFT，出价 6000 万美元竞拍《Everydays: The First 5000 Days》，但并未能成功拍下。随后，孙宇晨又以 600 万美元拍下 Beeple 的作品“Ocean Front”，以 20.9 万美元的价格拍下《时代周刊（TIME）》杂志的 NFT 封面“The Computer in Society April 2nd, 1965”，以 2000 万美元和 200 万美元分别拍下毕加索的《戴项链的躺卧裸女》和安迪 沃霍尔的《三幅自画像》，并将其悉数收入旗下 JUST NFT 基金，在波场公链上以 TRC-721 协议形式发布，永久保存在 BTFS 去中心化存储系统上。

就技术层面稍作展开，波场方面表示，通过 NFT 技术，任意实物艺术品的信息都可以上传到 BTFS 系统中，生成相应的 BTFS 地址，该信息再以 TRC-721 标准写入智能合约中，最终凭借合约地址确认作品的唯一性。以毕加索的《戴项链的躺卧裸女》的 NFT 过程为例，它最终生成的 Token 地址为：

https://tronscan.io/#/token721/TCzUYnFSwtH2bJkynGB46tWxWjdTQqL1SG/code。

由是，借助波场的一系列技术协议，毕加索与安迪 沃霍尔完成了他们的“区块链首秀”。

孙宇晨曾在致社区的一封公开信中回应竞拍知名作品的逻辑。

“JUST NFT 基金的使命是促成全球顶级艺术品的 NFT 化与区块链化……（因此我们）将只专注于顶级艺术家与艺术品，原则上 JUST NFT 基金收藏的艺术品单价不低于 100 万美金，中位数价格在 1000 万美金左右，JUST NFT 基金坚信艺术领域的价值来自于头部效应，只有金字塔顶尖的艺术家才具有超越时间的价值。”

关于这一垂直领域基金，Odaily 星球日报最新获悉，加密艺术家 Beeple 已作为顾问加入 JUST NFT 基金。

最后再来说说 NFT 的创作者们，其中相当一部分是从纯数字艺术领域转型而来的，包括上述提及的 Beeple、Ben Gentilli。在不断刷新的天价成交之下，未来 NFT 只会吸引越来越多的优秀艺术家加入，不仅仅是为名利，更重要的区块链和 NFT 化这一技术自身也是有趣的形式和载体，可理解为一种先锋艺术的实践。

而且，在纯数字艺术领域，「艺术家」的范围也得以大大外延。

正如 BCA(BlockCreateArt)创始人孙博涵所言，「将来是一个数字化的时代，（彼时）像设计师、建筑师、AI 或编程大师等等都可以算做艺术家。NFT 也是跨界特征很明显的领域，NFT 艺术家的包容性也是更强的，它是我认为继区块链为金融业带来一个礼物后，给整个世界的文化娱乐产业带来的一份更大的礼物。」

04 预言：「NFT+万物」时代会到来吗？

看到这，想必有人已经涌现这样的想法：NFT 的市场究竟会有多大，自己是否应投身参与？

对于 NFT 的潜力，我们目前看到了非常有信心的预判。

孙宇晨相信，NFT 在终将到来的「数字孪生城市」中大展拳脚。

「我们需要站在社会与技术的发展趋势来看，目前我们正在经历一场从物理世界向数字世界的迁移。正如不能用农业思维去想象工业经济一样，NFT 是数字经济的一种形式，因此我们也不能用传统的工业思维去想象。可以想见的是，NFT 资产会越来越普及。」

溯源育新在那份超长研报中也写道：「如果从全球艺术市场的规模来看 ，NFT 目前的产业体量显然只是占很小的一部分，成长空间巨大。（数字）收藏品的机会至少和「数字黄金」的机会一样大。」



制图：溯源育新

「NFT 的这波热潮，代表着数字资产化的大幕已经开启，物理世界的资产有多大，数字世界的资产只会更大。」cocafe CEO Lan Shi 相信。

MiaBao 对这一观点也给了充足的理由。

她认为，从个案看，尽管某幅作品、某个 NFT 可能被炒得很高、导致泡沫，但如果仔细看赛道的总市值、头部项目的市值，不过十数亿美金，相较于其他赛道仍非常小。

「更重要的是，尽管我们会经常听说一些头部项目的进展，但实际上都还处于非常早期的阶段，像 Flow 刚刚上线，上面也才有寥寥几个新应用；虚拟沙盒游戏 Sandbox 的土地还没开放交易。所以无论是技术还是产品落地、创新上还有非常多的空间。真正在做事的团队还处于早期阶段。」基于此，MiaBao 毫不怀疑 NFT 未来继续高速增长的驱动力。

如果我们继续往大了说，NFT 因为能代表独一无二的资产，这也契合现实生活中大部分资产的形态，那么 NFT 最终能「+万物」吗？

最大的美元锚定币发行商 Tether 的联合创始人、NFT 专属公链 WAX 联合创始人 William Quigley 就曾放出豪言，「在未来的 5 或 10 年中，地球上所有不能吃的消费品都将成为 NFT」。

但部分从业者认为，即使 NFT 能将那些独一无二的资产代币化、金融化，但更重要的是找到一个自洽的商业逻辑，NFT 化之后是否真能实现质的降本提效，还要看具体的场景。

「我们不认为未来数字世界的所有资产都会用 NFT 表示，一定会有新的技术形态出现。技术总是在不断在演进发展的，NFT 当然不会是技术的终结者，但它是重要的里程碑。」Lan Shi 的看法更为辩证。现在我们能肯定的是，NFT 还有很多我们想象不到的形态和可能性。

「DeFi 的边界我想我们是探索清楚了，虽然未达到那种终极形态，但我们能看得到、想得到。从 3-5 年的维度看 DeFi 毫无疑问是主流，但把时间拉长到未来 20 年的维度，这也是一代人成长所需要的时间，加密艺术的重要性可能会超过 DeFi。」数字文艺复兴基金会董事总经理曹寅表示。

往深了说，曹寅相信，Crypto 是价值观导向的、模因 Meme 性质的技术（注：模因是一个类似基因的，人与人之间的不断复制和模仿而传播开来的小的文化单位），这就需要一种文化图腾来表达参与者的价值观，DeFi 作为一种去中心化的产品设计非常棒，它是 Crypto 世界的术、是工具，起到非常直观地展示去中心化这个概念的功用。而加密艺术可以作为一种表达工具、文化体裁，弥补技术自身无法做到的教育宣讲、树立价值观进而普世化的功能。

「就像文艺复兴，它的内核是对于人性的关注和回归，基于此，其成就不仅是艺术上的，还直接促进了科技复兴、金融复兴。Crypto 革命同样需要这样一种文化的崛起。以 NFT 为代表的加密艺术，它天然就是出圈的。并且，它的坐标不是在我们 Crypto 的小圈子里，而应要放在我们整个人类的文明史，文化史里来看。」

在明确这一趋势后，曹寅表示自己会积极投入这场革命。「不论是 DeFi 也好，NFT 也好，FT 也好，其实已经不重要了，我想可以用「三个代表」的来指引自己，凡是代表先进生产力的，代表先进文化的前进方向，以及代表未来主流的发展趋势的东西，都值得我们关注。」

作为一个 NFT 投资者、基金管理者，曹寅相信，长期来看，只有深度理解、由内而外看懂并使用那些产品，才能投好。

而对孙宇晨来说，则是要学会「跨界」。

「NFT 不仅仅是区块链领域的热点，据我所知在艺术圈、收藏圈，以及科技圈都受到了广泛关注，这也透露了一个重大的趋势，那就是“跨界”。」

「未来区块链行业的发展，除了要关注本行业外，还要有一种跨界、包容的心态去创新，这样才能真正融入到普通大众的生活之中，发挥区块链更大的社会价值，同样增加行业自身的价值。对于这种“跨界融合”的大趋势，我会带头亲身去参与实践。」

对于老牌公链波场来说，其目标是“打造下一代全球互联网及金融基础设施”，因此 NFT 也会是这个趋势中的一部分，用以丰富波场的整个生态。4 月 30 日，孙宇晨宣布即将启动 TRON 阿波罗 Apollo 万链互联，阿波罗 Apollo 定位于不断扩展的互联应用和生态服务系统，进一步促进构建去中心化未来。

另一批已经半只脚踏进 NFT 圈创业的参与者，他们的早期实践并不顺利，但其中也蕴含着机会。

孙博涵曾在一次线上分享中提到，「海外 NFT 交易平台虽然规模很小，但是接受度很高，从支付、创作到对 NFT 概念的接受和认可等等方面都比较可以，所以教育成本可控；而在国内，我们作为国内最早的一个 NFT 项目方，去年市场教育投入不菲但收效甚微。所以，与加密艺术、NFT 相关的市场建设还要继续。」

MiaBao 亦表示，海外市场几大 NFT 格局基本已定，新平台如果要脱颖而出便需要「亮点」+「资源」，前者决定了如何和现有项目进行 PK，后者是如何持续性走下去。相较之下，国内市场仍有很大的空白和想象空间，想要突颖而出二者优势占一个可能就可以。从投资到建设，我认为 NFT 还是处于大有可为的早期阶段。

有时候，我们会希望一项新技术尽早重塑我们的生活，另一方面，我们又希望别那么快，留给我们慢慢参与进来的空间。

NFT 当前的增长步伐也许刚刚好。趋势已来、百业待兴，我们也刚好能参与到这一宏图的构筑。

附录四十三

美联储警告 SPAC 和散户抱团，称股市可能不堪一击

来源： 36 氪　作者：谢芸子　日期：2020 年 5 月 7 日

5 月 6 日，美联储在其半年度金融稳定报告中表示：各种资产市场对风险的偏好越来越高，拉高估值的同时也使市场看到美国股市的脆弱性。在当前的环境下，如果风险偏好下降，资产价格则可能“大幅下挫”。

此外，报告也对“特殊目的收购公司”(SPAC)、散户抱团股发出警告。认为这类热捧股和 SPAC 的兴起，更能直观反映出投资者的风险偏好极高。

简单地说，SPAC 是一种借壳上市的融资方式。与买壳上市不同的是，SPAC 自己造壳。即首先在美国设立一个特殊目的的公司，这个公司只有现金，没有实业和资产，这家公司将投资、并购想要上市的目标企业，目标企业也通过和这家已经上市的空壳公司并购，以达到迅速上市融资的目的。

关键问题在于，股市的涨势可能迅速逆转。报告也指出，社交媒体有能力迅速推高股价，但也同样可以迅速地推低股价。

不久前，对冲基金 Archegos Capital 爆仓的事件给全球银行带来超过 100 亿美元的损失。其中，瑞信和野村损失最为惨重，合计亏损 83 亿美元。据英国《金融时报》最新消息透露，Archegos Capital 正准备启动破产程序。

据悉，一些蒙受损失的银行正准备向 Archegos 发起催款书，即在正式发起法律索赔之前，要求 Archegos 付款。

但 Archegos Capital 的事件似乎并没有给到资本市场足够的警醒。美联储金融稳定委员会负责人 Lael Brainard 也表示：“现有针对对冲基金杠杆的指标可能不太容易捕捉到重大的风险。”

不过，管理基金协会对 Lael Brainard 的言论持怀疑态度。该协会主席 Bryan Corbett 表示，监管层错误地将对冲基金与不受监管的实体（如个人和家族办公室）合并在一起。并表示，美国证券交易委员会（FTC）目前已对“对冲基金进行了严格的监管”。

但美联储无限量化的宽松政策仍在进行中，接近零的利率以及美联储每月购买的 400 亿美元的抵押支持证券、和 800 亿美元的美国国债，共同推动了市场对高收益的渴望。而这样的渴望，也提振了资产价格，其中包括投机性股票、加密货币和垃圾债等高回报、高风险的投资品种。

对此，美联储警告称，由于疫情和经济衰退，美国仍可能面临一波债务违约和资产价格的“大幅下跌”。尽管目前为止，事实并未对此进行证明。

附录四十四

保险+医疗服务驱动水滴 2.0 式增长 ，蓝驰早期加注非共识的底层逻辑

来源：36 氪　作者：36 氪　日期：2020 年 5 月 8 日

2017 年初，刚从美团辞职创业一年的沈鹏，结识了蓝驰创投董事总经理曹巍。

就在一年以前，他创立的水滴公司甫一成立，就在两个月内融完了接近 5000 万元的种子和天使轮，站在它背后的是诸多明星资本。而他本身也算得上明星创业者，在美团期间参与开拓了外卖业务，是美团内部最年轻的中层。

但今时不同往日。时下热门的保险科技赛道，在当时还未受到热捧，资本对于这个赛道还没有一个统一的认知；至于水滴的保险经纪业务，还处于获得牌照的初始阶段。

不过，等和曹巍聊了一小时后，沈鹏发现，与曹巍的许多理念、战略不谋而合，且对国内金融市场的环境相当熟悉。他们都认为，通过大数据洞察，基于网上不同用户群体的画像特点和对保险产品需求，一定会有创新型的保险科技公司，去重新定义一些针对这部分用户的创新型保险产品，以及利用高效的触达方式推动保险产品走向下沉市场。

这次见面后，蓝驰很快推动了内部投资流程，仅仅三个星期后，就作为领投方参与了水滴 A 轮融资，之后蓝驰又跟投了水滴的 A+和 B 轮融资。

四年后，北京时间 2021 年 5 月 7 日，水滴公司正式于纽约证券交易所上市，股票代码为“NYSE:WDH”，也成为了国内第一家登陆纽交所的保险科技公司。据悉，首次公开招股发行 30,000,000 股美国存托股，发行价为美股 12 美元。

这个故事真正的价值是回答：为什么蓝驰能在合适的时间加注优质资产？最近，我们专访曹巍时向他提出了这些问题。他说一切的答案，就藏在一家基金的底层逻辑中。

01 早期投资水滴的底层逻辑脉络

VC 机构们有个宗旨：最体面的是赚认知的钱，也就是说要看见别人没看见的价值。可怎么才能推动重要的非共识决策？

曹巍给出的答案是：用最底层的发展脉络看行业，它会告诉你未来指向哪里。

很多人认为保险注定是精英市场，因为对它的理解乃至消费，都需要对产品以及其背后的体系有较强的认知能力。反映到业务上，就是传统保险公司往往会做重线下代理人、主要收入来自重疾险和寿险的业务模型。

从欧美发达国家的保险产业的历史看出，二战到当代以来持续的政策推动和市场教育下，全民投保的理念可以说深入人心，成熟的保险市场一定是全民参与的。当结构性的巨大需求爆发的那一天，行业进步的推动力不是靠简单的效率提升和模式优化，而是需要一些新的科技创新元素。

同时，曹巍看到新的时代性机会正在开启：到了 2016 年，微信生态对整个下沉渠道的渗透达到了比较充分的水平。既然下沉市场能够造就电商界的新巨头，保险业同样能出现新的机遇。

曹巍认为：大病筹款业务作为水滴初期的关键模块，在聚集了用户的同时，也对用户进行了初步的风险教育。保险本身是一个条款比较复杂的金融产品，需要教育用户构建对风险的认知和培养投保的保障意识。

“沈鹏团队在在美团积累了扎实的创业经验和非常强的执行力。同时，这个团队还拥有着中正的价值观，这是蓝驰在金融科技赛道非常重视的一点。”曹巍向记者介绍称。这也是为何二人很快就在水滴的定位上达成了共识：科技驱动、赋能保险产业。

同时，对于水滴之后的发展路径，两人的认知也达到了统一。比如，水滴在业务规划阶段就已经完成了相关牌照的申请和合规框架的设立，而并不是等到监管政策落地才有动作上的变化。

“在当时的时间节点，水滴公司现在的核心业务还没上线，但无论是业务的合规还是未来增长，水滴团队都想得非常清晰。”曹巍说，“水滴那时的估值并不低，应该说我们看到了当时别人没有在水滴身上看到的长期价值。”

02 水滴团队的“稀缺性”

虽然总是习惯像这样从底层逻辑思考问题，但曹巍从来不认为逻辑通顺是创业成功的第一要义。

既要创造社会价值，也要合理的商业模式，水滴为了更好帮助筹款患者，突破性地选择了在线下设置专职的筹款顾问，相比较线上平台的数字化方法，线下运营管理这个不确定因素的加入使得这项业务的复杂程度陡然增加。

曹巍充分理解这件事的复杂。在他看来，水滴线下业务的运营管理复杂程度和沈鹏曾经在美团做的外卖运营类似，本质而言都是对流程、效率和运营管理能力的极致要求。曹巍说，“而水滴公司的团队之前积累的手感，和对这个模式的笃定，在行业中非常稀缺。”

因为和水滴团队之间有很多共同朋友，曹巍也收到了他们积极的反馈：这是个能解决问题的团队。“积极乐观、价值观中正、执行能力强、组织管理经验丰富……这些素质融合在一个团队身上非常难得，这就是蓝驰想找的团队。”曹巍说。

用真金白银投票，对蓝驰来说仅仅是陪伴的起点。蓝驰在医疗健康产业上做了许多投资，除水滴外还包括善诊、百科名医网、春雨医生等，在这个赛道上积累了丰富经验。

因此，在水滴其后四年的发展中，曹巍时常和沈鹏一起去讨论业务上的创新机会。

投资是一个看未来的生意，要看能够驱动这些创新项目持续增长的更底层的一些因素，是否能够提升它的竞争门槛，能否在核心价值创造维度有更强的产业议价能力。招股书显示，水滴保 2018 年到 2020 年，首年保费分别是 9.72 亿元、66.68 亿元、144.26 亿元，年均复合增长率为 285.25%。截至 2020 年底，水滴保的累计付费保险用户数量已经增至 1920 万，累计保单数量达到 3070 万张。

03 生态圈扩容颇具潜力

曹巍说，蓝驰追求的是陪伴创业者共同成长，看待水滴未来的长期价值，也需要差异化的视角。传统保险线下经纪人管理运营模式，它的低估值不代表整个赛道未来的估值水平，因为它的成长之前受限于增员能力、团队管理能力和服务创新能力。

“之前遇到的问题和挑战，也并不代表着这些创新公司的价值的锚定点。因为水滴的增速和业务体量可能都是这些公司的几倍或者是几十倍。”曹巍说。

如果用大历史观看待水滴公司的这五年，2017 毋庸置疑就是那个关键转折。这在很多人看来是坐冷板凳、把栏杆拍遍的多事之秋，但现在回过头看，也恰恰是水滴公司的崛起之年。

对于水滴未来的增长方向，公司在招股书中称，募集资金将用于加强和扩大健康服务和健康保险业务、研发。投资于数据分析和技术基础设施，以及深化与医疗机构的合作关系，目标是构建一个保险+健康服务的生态圈。

“沈鹏一直非常关注医疗服务的创新模式，在这方面我们也在不断碰撞。”曹巍表示。“大病筹款和保险保障只是第一步，初步解决了用户的安全感，但长期来看，高质量、高效率的医疗、医疗服务体系，对于水滴来说，是构建一个保险+健康服务生态圈的重要环节。”

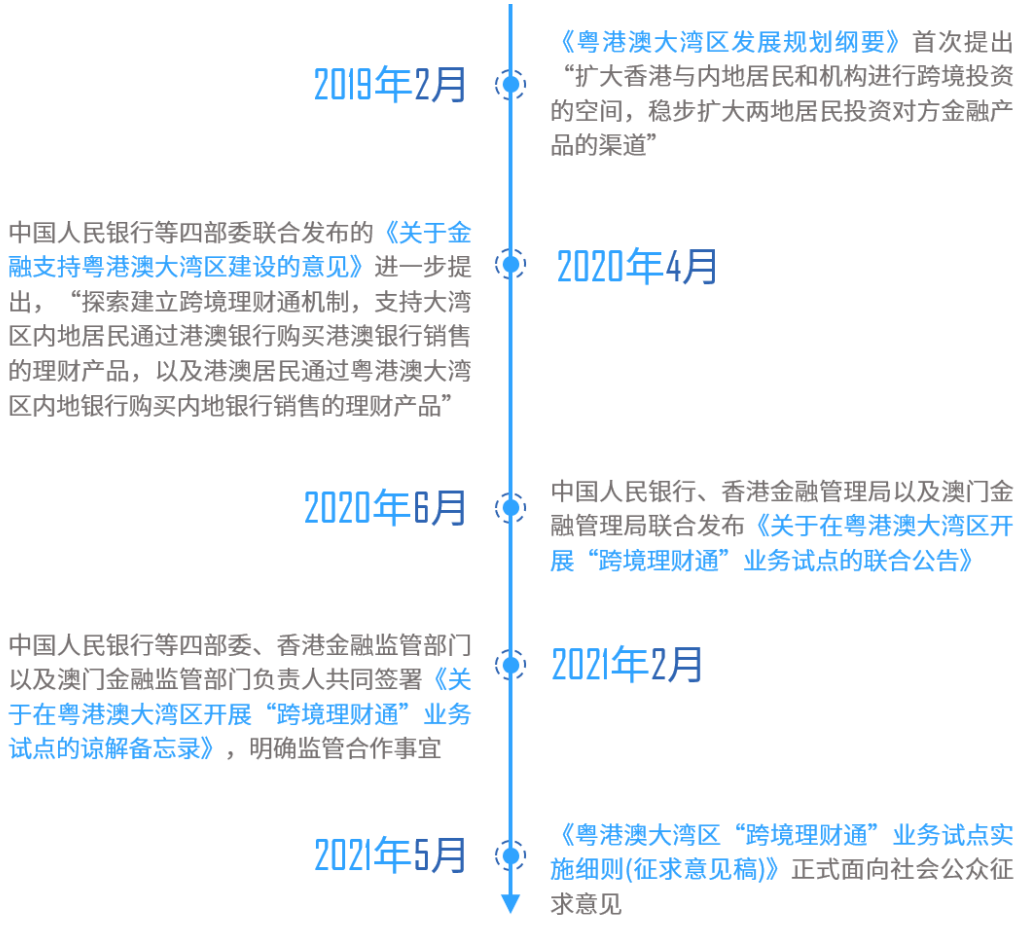
附录四十五

从 0 到 1，个人资本项目投资破冰：《大湾区“跨境理财通”试点细则(征)》“问”与“道”

来源：汉坤律师事务所　作者：宛俊 李珣 郑博 王灏文　日期：2020 年 5 月 8 日

2021 年 5 月 6 日，中国人民银行广州分行、深圳市中心支行，中国银行保险监督管理委员会广东监管局、深圳监管局，中国证券监督管理委员会广东监管局、深圳监管局联合发布《粤港澳大湾区“跨境理财通”业务试点实施细则(征求意见稿)》(以下简称“《实施细则(征)》”)，《实施细则(征)》对粤港澳大湾区的重要金融试点—“跨境理财通”的业务规则细节进行了明确，涉及参与主体资格、业务管理、资金闭环、额度管理、投资者保护等多个方面内容。

“跨境理财通”试点对于粤港澳大湾区建设、我国个人资本项目改革以及金融市场对外开放具有重要战略意义，为更好地了解试点规则，我们将通过本文与大家一起逐一问道。

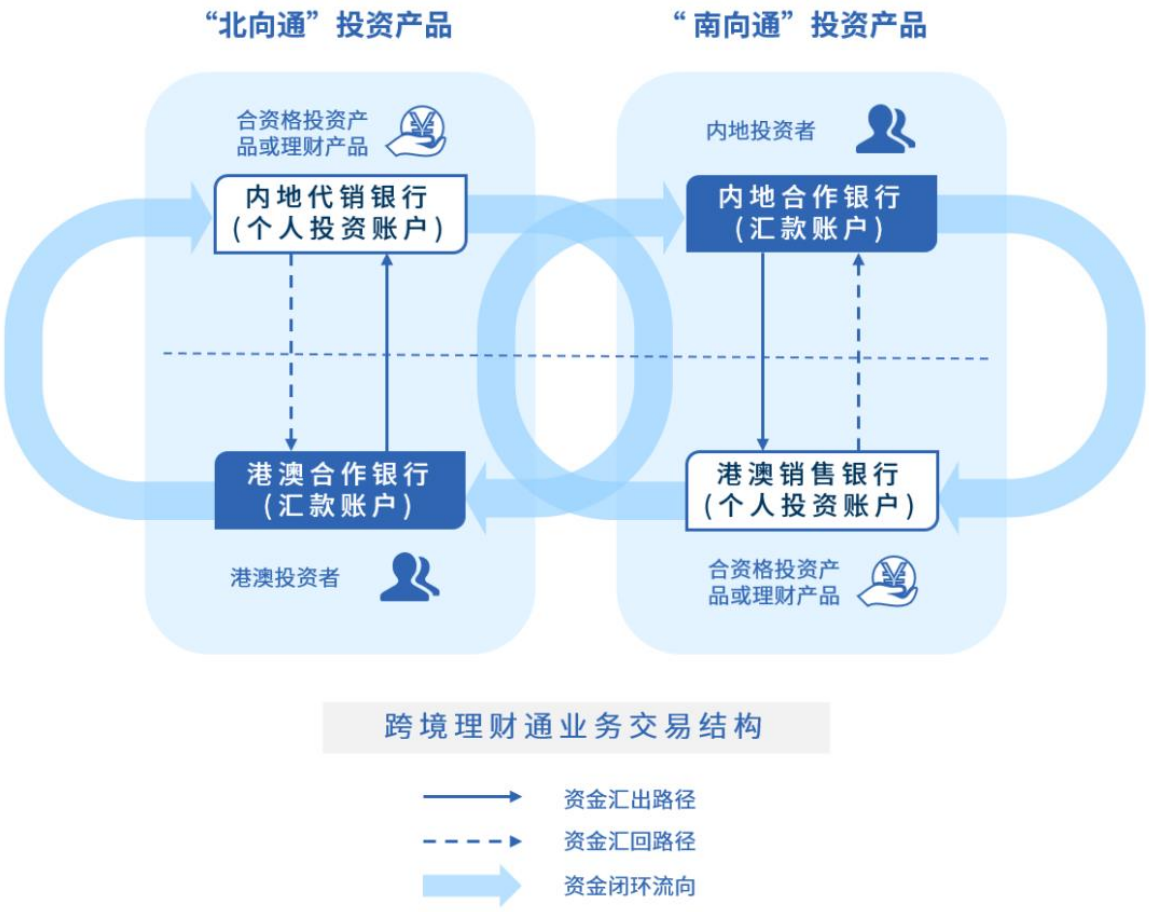


跨境理财通诞生之路

一、是个啥？——业务模式概览

“跨境理财通”业务是指粤港澳大湾区内地和港澳投资者通过区内银行体系建立的闭环式资金管道，跨境投资对方银行销售的合资格投资产品或理财产品，分为“北向通”和“南向通”两种类型。

我们理解，“跨境理财通”业务具有专户管理、资金闭环、额度管控等特点，交易结构图如下：



二、谁能投？——投资者条件

“跨境理财通”产品的投资者范围仅限于粤港澳三地的个人投资者，包括“南向通”中的“内地投资者”和“北向通”中的“港澳投资者”。

(一) 内地投资者条件(“南向通”)

内地投资者只能选择一家内地合作银行及与其签署合作协议的港澳销售银行办理“南向通”业务，且内地投资者需满足以下条件并由内地合作银行负责核实：

具有完全民事行为能力；

具有粤港澳大湾区内地 9 市户籍或在粤港澳大湾区内地 9 市连续缴纳社保或个人所得税满 5 年；且

具有 2 年以上投资经历，且满足最近 3 个月家庭金融净资产月末余额不低于 100 万元人民币，或者最近 3 个月家庭金融资产月末余额不低于 200 万元人民币。

值得注意的是，上述资质要求与《关于规范金融机构资产管理业务的指导意见》(以下简称“《资管新规》”)中合格投资者的思路相近，但在《资管新规》的基础上加入了主体归属地要求，亦是为了将试点范围控制在粤港澳大湾区，且未将个人年收入作为划定投资者资格的界限，仅锚定每一投资者近期家庭金融资产状况。

(二) 港澳投资者条件(“北向通”)

港澳投资者只能选择一家港澳合作银行及与其签署合作协议的内地代销银行办理“北向通”业务。开展“北向通”业务的港澳投资者应符合港澳金融管理部门规定的相关要求，港澳投资者业务资格由港澳合作银行进行核实。

(三) 资金来源要求

与《资管新规》中的监管要求一致，“跨境理财通”业务项下的投资者(包括内地投资者与港澳投资者)均应使用自有资金购买投资产品，不得募集他人资金或使用其他非自有资金进行投资。

三、内地机构谁能参与？——准入要求

（一）资质要求

参与“跨境理财通”业务的内地银行(包括内地代销银行与内地合作银行，下同)应满足以下条件：

在粤港澳大湾区内地 9 市注册法人银行或设立分支机构；

具备 3 年以上开展跨境人民币结算业务的经验；

制度建设要求：已建立开展“跨境理财通”业务的内控制度、操作规程、账户管理和风险控制措施，已建立“跨境理财通”投资者权益保护及投诉纠纷解决相关机制；

资源储备要求：确保具备从事“跨境理财通”业务及其风险管理需要的专业人员、业务处理系统、会计核算系统和管理信息系统等人力、物力资源；

技术要求：具有资金跨境流动额度控制和确保资金闭环汇划的技术条件，内地代销银行还需具备确保资金封闭管理的技术条件，能确保所代销“北向通”投资产品符合金融管理部门相关要求；

合规要求：无严重违法违规行为和因内部管理问题导致的重大事件，或者相关违法违规及内部管理问题已整改到位并经金融管理部门认可。

（二） 合作范围

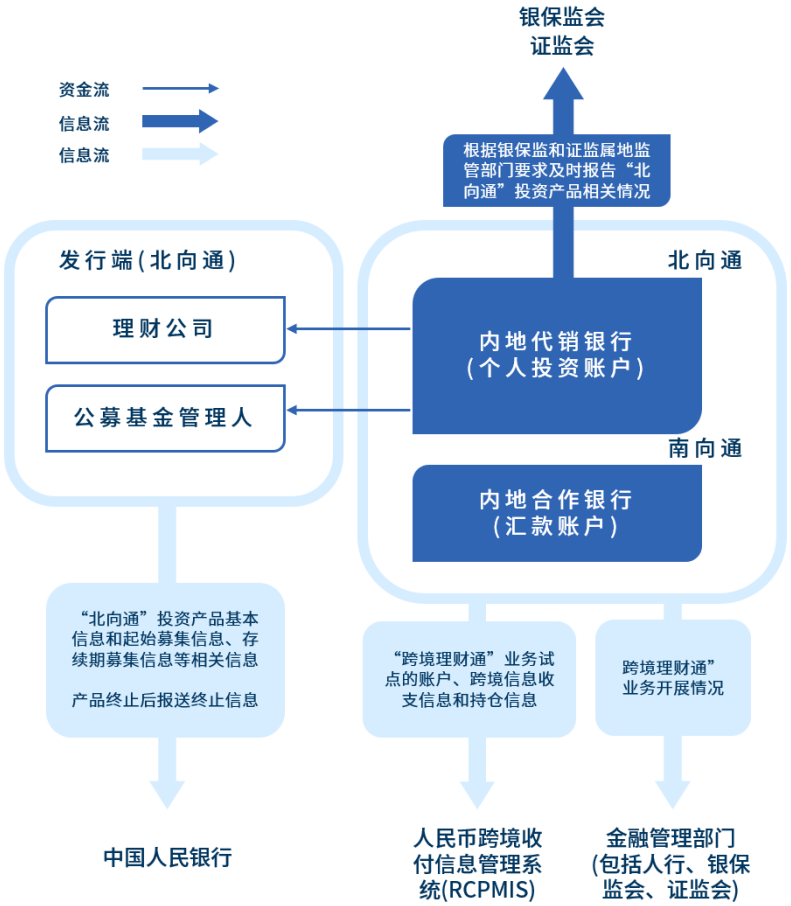
内地银行应与纳入试点范围的港澳银行开展合作，签署“跨境理财通”试点业务合作协议，明确各方责任义务，就销售人员管理、产品信息及销售要求培训、数据信息共享和定期核对、落实反洗钱和反恐怖融资各项工作要求等达成共识。

（三） 业务报备

内地银行应向所在地副省级以上一行两会分支机构进行报备，央行广州分行和深圳市中心支行将会通过其官方网站及时公布经报备的内地银行名单。

（四）信息报送

“跨境理财通”内地业务开展主体应遵循严格的信息报送要求，具体如下所示。



四、能投啥？——投资标的

《实施细则(征)》第 22 条(“北向通”)和第 40 条(“南向通”)对于“跨境理财通”的投资标的进行了如下列举性的规定：

业务类型	投资标的	汉坤评注
北向通	■ 内地理财公司(包括银行理财子公司和外方控股的合资理财公司)按照理财业务相关管理办法发行，并经发行人和内地代销银行评定为”一级”至”三级”风险的非保本净值化理财产品(现金管理类理财产品除外) ■ 经内地公募基金管理人和内地代销银行评定为”R1”至”R3”风险的公开募集证券投资基金	■ 可投资的**产品发行方仅限于内地银行理财子公司、合资理财公司及公募基金管理人** ■ **限制投资产品风险等级**，排除高风险投资产品 ■ **禁止投资现金管理类理财产品**
南向通	可购买的投资产品由港澳管理部门规定，需参考港澳金融管理部门颁布的细则	体现了”业务环节发生地”管理原则，投资产品范围遵循产品发行及管理行为发生地相关规定

Tips：

“非保本净值化理财产品”指按照约定条件和实际投资收益情况向投资者支付收益、不保证本金支付和收益水平，且实行净值化管理方式的理财产品。

“现金管理类理财产品”一般指仅投资于货币市场工具，每个交易日可办理产品份额认购、赎回的理财产品。

公募基金“R1”至“R3”类产品风险递增。以允许投资的最高风险等级“R3”类产品为例，其产品结构较简单，过往业绩及净值的历史波动率较高，投资标的流动性较好、投资衍生品以对冲为目的，估值政策清晰，杠杆不超监管部门规定的标准。“R1”、“R2”等级产品风险应当低于“R3”等级产品的风险。

五、怎么投——业务流程

整体而言，“跨境理财通”业务流程遵循“业务环节发生地”管理原则，着眼于描述内地银行在不同业务类型中应当分别承担的义务：

针对“北向通”业务项下的内地代销银行，设定了与内地既有的投资产品销售过程中相类似的义务；

针对“南向通”业务项下的内地合作银行，设定了内地投资者资质核实、辅助投资以及提示等义务。

我们根据《实施细则(征)》并参考境内理财业务的一般流程对“跨境理财通”业务的流程进行了梳理，详见文末附件。值得注意的是，对比一般的理财业务，“跨境理财通”业务特别强调资金封闭管理与资金闭环汇划，以确保业务项下资金在体系内运转，而不会形成资金外流。

六、投多少？——额度管理

目前，“跨境理财通”采取总额度和单个投资者额度管理方式，具体而言：

管理事项	北向通	南向通
总额度	1500 亿人民币	1500 亿人民币
单个投资者额度	100 万人民币	100 万人民币
净额管理	■ 总额度管理：资金累计流入额-资金累计流出额≤总额度 ■ 单个投资者额度管理：资金累计汇入额-资金累计汇出额≤单个投资者额度	■ 总额度管理：资金累计流出/额—资金累计流入额≤总额度 ■ 单个投资者额度管理：资金累计汇出额-资金累计汇入额≤单个投资者额度
额度查询	■ 总额度：央行广州分行和深圳市中心支行每个工作日通过官网公布 ■ 单个投资者额度：《实施细则（征）》未明确查询途径	
额度管理义务主体	内地代销银行	内地合作银行
额度调整	央行根据跨境资金流动形势有权不时调整	
额度豁免	■ 不纳入港澳居民个人向内地同名银行账户汇入汇款每人每天最高限额管理； ■ 不纳入个人人民币Ⅱ类银行账户与非绑定账户日累计量、年累计量限额管理	/
总额度达到上限的控制	内地代销银行仅可办理资金跨境汇出，不得办理汇入	内地合作银行仅可办理资金跨境汇入，不得办理汇出

七、谁来管？——监管安排

“跨境理财通”业务涉及中国大陆、中国香港及中国澳门三地的监管部门，如何实施有效协同监管亦是难点。目前，《实施细则(征)》确定了“业务环节发生地管理”原则，以分别遵循内地和港澳地区的相关法律法规，由业务环节发生地金融管理部门负责监管。

八、怎么保护？——投资者保护机制

《实施细则(征)》分别从投资者保护原则、投资者权利、主体责任、业务推介、投资者信息保密、风险评估动态调整、争议解决、投诉处理等方面规定了投资者保护的相关要求，具体可归纳如下表：

投资者保护机制	主要内容	汉坤评述
原则	内地金融管理部门坚持**公平、公开、公正、平等**原则，依法保护港澳投资者在”北向通”交易中的各项合法权益	
投资者权利	港澳投资者在购买大湾区跨境理财通产品时，享有与内地投资者同等的权利，同时应当履行内地相关法律法规规定的义务	
主体责任	内地代销银行和投资产品发行人应当遵循**自愿、平等、公平、诚实信用**的原则，依法、合规向港澳投资者提供服务	
业务推介	内地代销银行、内地合作银行、港澳销售银行、港澳合作银行开展对”北向通”、”南向通”投资者及潜在投资者的产品业务推介时，在业务推介内容、方式和渠道上，应按**业务环节发生地原则**遵守内地与港澳金融管理部门的相关规定	对于”北向通”投资产品，其业务推介除符合本条的原则性规定外，还应符合金融产品营销宣传的相关合规要求
投资者信息保存	内地代销银行应妥善保存投资产品销售过程中涉及的投资者风险承受能力评估、录音录像等相关资料，并依法履行投资者信息保密义务	具体的保存期限、保存要求等应当根据不同的金融产品所分别适用的法规确定
风险评估动态调整	“北向通”投资产品风险等级应按照投资产品风险评级相关管理规定进行动态评估调整，对不再适合作为”北向通”投资产品的，内地代销银行应当停止向港澳投资者销售	具体如何认定不再适合作为”北向通”的投资产品有待实践进一步明确
争议解决	港澳投资者与内地代销银行发生纠纷争议时，可以通过以下途径解决： ■ 协商和解； ■ 请求内地金融消费者、投资者保护等金融纠纷调解组织调解； ■ 根据业务环节发生地原则，向内地代销银行所在地有关金融管理部门反映。对于涉及粤港澳大湾区内地城市以外的内地理财公司、公募基金管理人等机构相关业务环节问题的投诉，由大湾区金融管理部门转交产品发行方所在地金融管理部门处理； ■ 根据协议提请仲裁机构仲裁或向有关人民法院提起诉讼	明确了如涉及粤港澳大湾区内地城市以外的内地金融机构相关业务环节问题的投诉，应由大湾区金融管理部门转交产品发行方所在地金融管理部门处理
投诉处理	内地代销银行应当建立完备的消费者保护机制，设立专门的投诉处理机制，完善投诉处理流程	明确了内地代销银行向港澳投资者提供的纠纷投诉渠道应至少包括线上渠道

整体而言，《实施细则(征)》关于投资者保护机制的规定主要着眼于原则性的角度，具体的要求应当根据上述提及的“业务环节发生地”管理原则而确定的适用法律法规予以落实。

九、啥不能做？——禁止行为

《实施细则(征)》对于“跨境理财通”的投资者及销售机构分别规定了禁止行为及相应的处罚措施，具体可归纳如下表：

主体	禁止行为	处罚措施	汉坤评述
投资者（内地投资者及港澳投资者）	■ 提供虚假或隐藏重要事实的资料； ■ 违反账户开立相关规定； ■ 涉嫌洗钱、恐怖融资、逃税； ■ 使用非自有资金购买投资产品，代他人理财、募集他人资金或使用其他非自有资金进行投资； ■ 存在使用所购买的投资产品进行质押融资等担保行为； ■ 其他违法违规行为。	■ 暂停或取消其购买”跨境理财通”产品资格； ■ 涉嫌违法的，移交相关部门查处。	■ 此处的禁止行为及处罚措施同时适用于投资”南向通”的内地投资者以及投资”北向通”的港澳投资者； ■ 使用非自有资金进行投资或使用投资产品进行质押融资在禁止行为之列，这也是为了避免投资者通过理财产品质押方式间接将相关资金绕开闭环管理体系。
销售机构（内地代销银行及内地合作银行）	■ 超出试点银行范围、产品范围开展”跨境理财通”业务； ■ 向港澳投资者销售不符合《关于规范金融机构资产管理业务的指导意见》、《商业银行理财业务监督管理办法》、《商业银行理财子公司管理办法》、《公开募集证券投资基金运作管理办法》等监管规定的投资产品； ■ 未按规定进行理财信息登记、公开信息披露和向金融管理部门报送信息； ■ 未按规定开立”跨境理财通”相关账户； ■ 未按规定通过人民币跨境支付系统进行资金跨境汇划； ■ 未按规定落实总额度和单个投资者额度管理要求； ■ 未按规定对”跨境理财通”业务试点资金进行闭环汇划和封闭管理； ■ 未按规定报送”跨境理财通”业务试点相关信息； ■ 未按规定对个人投资者进行”跨境理财通”业务资格审核及资金来源审核； ■ 违反相关金融管理部门对于投资产品销售的管理规定； ■ 出现严重侵害投资者权益的行为或者可能严重侵害投资者权益的风险； ■ 违反反洗钱、反恐怖融资、反逃税相关法规； ■ 其他违法违规行为。	■ 限制、暂停业务或者取消试点业务资格并予以公告； ■ 涉嫌违法的，移交相关部门查处。	■ 此处的禁止行为及处罚措施仅适用于内地代销银行及内地合作银行，也即对于港澳销售银行及港澳合作银行而言，其所适用的禁止行为及处罚措施仍然受限于香港/澳门法律的相关规定。

十、有啥深层意义？——推动跨境人民币在金融领域的使用

《实施细则(征)》明确规定，“跨境理财通”业务试点使用人民币进行跨境结算，资金兑换在离岸市场完成。“北向通”和“南向通”资金跨境汇划均通过人民币跨境支付系统(CIPS)办理。这一规定除了操作执行层面的本意外，背后还蕴含着推动跨境人民币在金融领域使用的战略价值，即通过“跨境理

财通”业务的发展，积极培育人民币在境外的长期性、真实性需求，不断提升其国际货币职能。这也充分体现了开展“跨境理财通”业务在国家金融战略层面的必要性。

总体来说，《实施细则(征)》对于“跨境理财通”业务的规则已经做出了十分细致的规定，对于开展业务具备较强的操作指导性，但根据我们的市场经验和观察，如下问题仍有待于进一步考虑：

额度管理方式：目前，“跨境理财通”业务的总额度管理义务由内地银行承担，银行需在资金汇入或汇出前，查询额度使用情况，以确保不会超限。值得注意的是，目前仅设定了总额度与单个投资者额度管理，并未设定单一银行额度限制。如果各家试点机构在业务开展初期加速上线业务占有额度，已使用额度的具体释放时间可能仅该等额度占用机构方才知晓，其可利用额度使用情况信息差有效衔接产品，以继续占用额度。因此，可以考虑完善额度管理方式，例如增加额度使用细节，包括产品募集起始日期等，以便于其他试点机构可以有效获取相关信息，完善额度管理机制。

额度计算方式：根据现有额度计算公式，不管是总额度还是单个投资者额度，都是用“北向通”资金净流入额或者“南向通”资金净流出额与对应的总额度上限(1500 亿人民币)或单个投资者额度上限(100 万人民币)进行比较，从而实现额度管理。根据目前《实施细则(征)》中定义，“北向通”资金是指港澳投资者从汇款户汇入的投资本金、活期孳息和因购买“北向通”投资产品到期或赎回后所得本金和收益；“南向通”资金是指内地投资者从汇款户汇出的投资本金、孳息和因购买“南向通”投资产品到期或赎回后所得本金和收益。以“北向通”业务为例，在单个投资者情况下，“北向通”个人资金净汇入额=“北向通”资金累计汇入额-“北向通”资金累计汇出额，那么如果港澳投资者初始投资为人民币 100 万元(即首次“北向通”资金汇入额)，并最终收回人民币 110 万元(即首次“北向通”资金汇出额)，那么按照目前公式来计算该个人第二次“北向通”资金汇入额似乎可以达到人民币 110 万元，此时“北向通”个人资金净汇入额也未超过人民币 100 万元，总额度计算模式亦存在相同问题。这是否符合监管立法的本意，还有待进一步明确。

汇率问题：目前，《实施细则(征)》明确通过跨境人民币通道进行投资，跨境人民币资金兑换在离岸市场完成，由于南向通项下理财产品本身可能并非由人民币计价，而且北向通项下港澳投资者的投资本金可能亦非人民币，因此，汇率问题需要特别考虑。根据我们的经验，跨境理财产品基本都需要考虑汇率损失问题，如无法为投资者提供对冲汇率损失风险的产品设计，考虑到相关投资标的为中低风险产品，可能出现投资收益无法对冲汇兑损失的风险。

“跨境理财通”作为粤港澳大湾区的金融试点，亦是我国个人资本项目投资的重要探索，尽管《实施细则(征)》设定了诸多限制，但该等投资通道将有效检验境内外投资市场对于个人投资者的真实吸引力和投资回报率，是我国有序推进资本项目可兑换、拓宽居民个人投资渠道以及扩大金融市场对外开放从 0 到 1 的开创式里程碑。

附件：“跨境理财通”业务流程

（一）北向通

流程环节	义务主体	义务内容	管理要点
确认投资者业务资格	港澳合作银行	根据港澳金融管理部门规定的相关要求核实投资者资格	**义务主体确定原则**：遵循”业务环节发生地”管理原则
签订”北向通”业务协议	港澳投资者 内地代销银行	签订”北向通”业务协议，明确业务操作流程和各自权利、义务，内地代销银行还应向港澳投资者充分披露信息和揭示风险	**签署方式**：协议签署可在内地代销银行营业场所完成，亦可通过线上渠道完成
账户开立	内地代销银行	■ **开立/设定账户**：新开立/接受指定已有境内个人人民币银行账户作为港澳投资者”北向通”投资户 ■ **账户单一性核查**：通过人民币跨境收付信息管理系统（RCPMIS），确认港澳投资者未在其他内地代销银行办理”北向通”业务	**单一账户管理原则**：港澳投资者在内地与港澳地区仅能分别选择一家银行办理”北向通”业务
资金闭环汇划	内地代销银行 港澳合作银行	■ **账户关联核验**：进行信息核对，确保港澳投资者提供的”北向通”投资户与汇款户为同一开户人 ■ **资金路径锁定**：在投资户与汇款户间建立资金闭环汇划关系，确保汇款户是投资户内”北向通”资金来源的唯一账户和”北向通”资金原路汇回的唯一账户 ■ **资金范围限制**：”北向通”资金是指港澳投资者从汇款户汇入的投资本金、活期孳息和因购买”北向通”投资产品到期或赎回后所得本金和收益	**闭环式管理**：通过账户、资金支付路径以及资金范围控制实现”北向通”业务项下资金的闭环汇划，避免与港澳投资者已有其他账户或资金发生混同，辅助进行”北向通”业务项下的额度控制等其他监管措施
资金封闭管理	内地代销银行	■ **资金用途控制**：采取措施对跨境汇入投资户内的”北向通”资金进行封闭或专户管理，”北向通”资金仅限于购买内地代销银行销售”北向通”投资产品 ■ **封闭管理范围**：进行封闭或专户管理的范围应当包括港澳投资者购买的”北向通”投资产品到期或赎回后所得本金和收益	**确保”专款专用”**：通过资金用途控制及特定资金封闭管理，实现”北向通”业务项下资金在可监控范围内，并可辅助进行”北向通”业务项下的额度控制等其他监管措施
宣传销售要求	内地代销银行	■ **投资产品尽职审查**：了解投资产品的性质及风险，评估投资产品风险级别，风险评估标准应与经其他途径销售的同一产品保持一致 ■ **提供配套服务**：通过营业场所及线上渠道为港澳投资者提供查询和购买投资产品的服务 ■ **投资者适当性管理**：做好投资者风险承受能力评估、投资者风险和投资产品风险匹配，履行信息保密义务，充分披露信息和揭示风险，不得宣传或承诺保本保收益，不得误导投资者购买与其风险承受能力不相匹配的投资产品。风险承受能力评估标准应与面向内地投资者的标准保持一致 ■ **禁止跨境实地开展实质性销售行为**：内地代销银行可通过线上渠道对相关产品进行咨询、解释，但不得前往港澳开展关于”跨境理财通”的实质性销售行为 ■ **宣传销售文本**：按照投资产品宣传销售相关管理规定制作，文本内容应当客观、真实、准确反映投资产品的信息，不得宣传投资产品预期收益率	■ **禁止跨境实地展业**：仅允许内地代销银行通过内地营业场所或线上渠道提供销售服务，禁止前往港澳实地进行实质性销售行为，以更好落实”业务环节发生地”管理原则，避免跨境实质展业带来的监管争议 ■ **遵循与内地投资产品/投资者”同等待遇”的展业要求**：内地代销银行在”北向通”业务开展过程中应当始终遵循”同等待遇”规则，在尽职审查、提供配套服务、投资者适当性管理、宣传销售等各环节遵循内地既有的相关法规
业务协议终止	港澳投资者 内地代销银行 港澳合作银行	■ **资金回转**：港澳投资者应将”北向通”投资产品全部赎回，并将资金从投资户原路汇回汇款户 ■ **闭环汇划解除**：在资金回转完成后，解除汇款户和投资户的资金闭环汇划关系	**“恢复原状”后解除**：终止”北向通”业务协议前，需进行投资产品的赎回与资金的汇回，完成后再进行资金闭环汇划关系的解除与业务协议的终止

（二）南向通

流程环节	义务主体	义务内容	管理要点
确认投资者业务资格	内地合作银行	根据《实施细则（征）》第16条所列标准，落实对内地投资者业务资格的审核责任	**义务主体确定原则**：遵循”业务环节发生地”管理原则
签订”南向通”业务协议	内地投资者 港澳销售银行 内地合作银行	■ **及时反馈与指引义务**：对于审核通过的，内地合作银行及时向港澳销售银行反馈，并指引通过审核的内地投资者与港澳销售银行签订”南向通”业务协议 ■ **合作银行单一性核查**：内地合作银行应通过人民币跨境收付信息管理系统（RCPMIS），确认内地投资者未在其他内地合作银行办理”南向通”业务	**单一银行服务原则**：内地投资者仅能在一家内地合作银行办理”南向通”业务
账户开立	内地合作银行 港澳销售银行	■ **开立/设定”南向通”汇款户**：新开立/接受指定已有个人人民币Ⅰ类银行账户作为”南向通”汇款户，用于”南向通”资金汇划 ■ **指引开立”南向通”投资户**：内地合作银行应指引内地投资者按照港澳金融管理部门相关要求，在港澳销售银行新开立一个”南向通”投资户，专门用于购买港澳销售银行销售的投资产品 ■ **开户见证服务**：内地合作银行可代理港澳销售银行开户见证，为合资格的内地投资者提供”南向通”投资户见证开户服务	**为内地投资者提供”南向通”便利化服务**：除履行原有义务外，内地合作银行还应当为投资者提供开户指引、开户见证等便利内地投资者完成”南向通”业务账户开立程序的服务
资金闭环汇划	内地合作银行 港澳销售银行	■ **账户关联核验**：内地合作银行应进行信息核对，确保内地投资者指定的”南向通”汇款户与投资户的信息进行核对，确保汇款户与投资户为同一开户人 ■ **资金路径锁定**：内地合作银行应与港澳销售银行约定，在投资户与汇款户间建立资金闭环汇划关系，确保汇款户是投资户”南向通”资金来源的唯一账户和”南向通”资金原路汇回的唯一账户 ■ **资金范围限制**：”南向通”资金是指内地投资者从汇款户汇出的投资本金、孳息和因购买”南向通”投资产品到期或赎回后所得本金和收益 ■ **资金用途控制**：内地合作银行应与港澳销售银行约定，”南向通”资金仅限于购买港澳销售银行销售”南向通”投资产品	■ **闭环式管理**：通过账户、资金支付路径以及资金范围控制实现”南向通”业务项下资金的闭环汇划，避免与内地投资者已有其他账户或资金发生混同，辅助进行”南向通”业务项下的额度控制等其他监管措施 ■ **确保”专款专用”**：通过资金用途控制实现”南向通”业务项下资金在可监控范围内，并可辅助进行”南向通”业务项下的额度控制等其他监管措施，但亦须港澳销售银行在实操中的积极配合
宣传销售要求	内地合作银行	■ **业务风险提示**：提示内地投资者，在开展”南向通”业务时应当了解港澳投资产品市场交易的业务规则与流程，结合自身风险偏好确定投资目标，客观评估自身风险承受能力 ■ **禁止跨境实地开展实质性销售行为**：内地合作银行应当提示港澳销售银行，可通过线上渠道对相关产品进行咨询、解释，但不得前往内地开展关于”跨境理财通”的实质性销售行为 ■ **宣传销售文本**：按照投资产品宣传销售相关管理规定制作，文本内容应当客观、真实、准确反映投资产品的信息，不得宣传投资产品预期收益率 ■ **资金使用及投资产品用途限制告知义务**：明确告知内地投资者，通过”南向通”业务汇出资金及所购买的投资产品不得用作质押、保证等担保用途	■ **禁止跨境实地展业**：仅允许港澳销售银行通过内地营业场所或线上渠道提供销售服务，禁止在内地实地进行实质性销售行为，以更好落实”业务环节发生地”管理原则，避免跨境实质展业带来的监管争议 ■ **履行提示义务**：鉴于”南向通”业务项下内地合作银行实际履行的义务较少，投资产品的销售、资金管理等多依赖于港澳销售银行进行，内地合作银行在”南向通”业务项下应当尽可能履行向内地投资者及港澳销售银行的提示义务
业务协议终止	内地投资者 内地合作银行 港澳销售银行	■ **资金回转**：内地合作银行应明确告知内地投资者，若需终止”南向通”业务协议，应将”南向通”投资产品全部赎回，并将资金从投资户原路汇回汇款户 ■ **闭环汇划解除**：在资金回转完成后，解除汇款户和投资户的资金闭环汇划关系	**“恢复原状”后解除**：终止”南向通”业务协议前，需进行投资产品的赎回与资金的汇回，完成后再进行资金闭环汇划关系的解除与业务协议的终止

附录四十六

中国外汇 | 跨境服务贸易新业态与跨境收付展业探索

来源： 中国外汇 作者：林清波 黄峻 向仁斌 日期：2020 年 5 月 7 日

要点

针对数字服务贸易虚拟化、普惠化、平台化的特征，银行在保持业务合规基础上，需要及时转变展业思路，适时优化展业工作，切实发挥金融服务在促进外贸新业态发展中的积极作用。

近年来，数字服务贸易不仅成为拉动全球经济和贸易增长的新动力，也成为我国跨境服务贸易新业态的主要表现形式和国家重点支持发展的外贸新模式。以移动游戏出口等数字服务贸易为代表的跨境服务贸易新业态，呈现上扬态势，成为我国出口新增长点和推动经济高质量发展的重要支撑。本文将对以数字服务贸易为代表的跨境服务贸易新业态的发展及跨境收付展业，进行相关探索。

跨境服务贸易新业态范畴

服务贸易又称劳务贸易，指国与国之间互相提供服务的经济交换活动。服务贸易有广义与狭义之分：狭义的服务贸易是指一国以提供直接服务活动形式满足另一国某种需要以取得报酬的活动；广义的服务贸易既包括有形的活动，也包括服务提供者与使用者在没有直接接触下交易的无形活动，如卫星传送与传播、专利技术贸易等。本文中的服务贸易指广义的服务贸易。根据《服务贸易总协定》（GATS），国际服务贸易具体包括四种方式：跨境交付、境外消费、商业存在、自然人流动。其中，跨境交付（又称过境交付）是指从一成员国的国境内为另一成员国的国境内提供服务，这种服务不构成人员、物流或资金的流动，而是通过电信、邮电或计算机网络实现的服务，如视听、金融和信息等。以互联网通讯技术等为媒介的新型跨境交付——数字服务贸易，是目前以及未来主要的跨境服务贸易形态。我国对跨境服务贸易新业态尚无明确定义，但其主要指数字服务贸易，业务范畴包括：软件、社交媒体、搜索引擎、通信、云计算、卫星定位等信息技术服务贸易，数字传媒、数字娱乐（含移动游戏）、数字学习、数字出版等数字内容服务贸易，以及其他通过互联网交付的离岸服务外包等。

发展现状

市场规模快速扩大

一是全球跨境服务贸易发展迅速。受益于数字经济发展和产业变革，近年来全球跨境服务贸易发展迅速。根据世界银行的数据统计，2018 年全球跨境服务贸易进出口额达到 11.4 万亿美元，占全球贸易比重从 20 世纪 80 年代初的七分之一上升到五分之一。根据世贸组织的报告，预计 2040 年服务贸易在全球贸易中的占比将会提高到 50%。以数字服务贸易为代表的服务业是中国开放的重点领域，其不仅使中国在全球服务贸易的占比不断提升，也为全球服务贸易提供了巨大市场空间。二是我国跨境服务贸易新业态贸易额和占比持续增长。国家外汇管理局对外公布数据显示，近年来我国数字服务贸易（主要为电信、计算机和信息服务、知识产权使用费等，下同）进出口额、占比均持续提升，并呈快速增长态势（见图 1）。根据商务部新闻发言人对外发布的数据，2020 年，我国以数字服务贸易

为代表的知识密集型服务进出口总值 20331.2 亿元，增长 8.3%，占服务进出口总额的比重达到 55.3%。其中，出口总值 10701.4 亿元，增长 7.9%，占服务出口总额的比重达到 55.3%。



图1　我国数字服务贸易近年来增长情况（单位：亿美元）
数据来源：国家外汇管理局

增长驱动力持续增强

近年来，数字服务贸易增长驱动力持续增强，主要表现在以下四个方面：

一是国家高度重视数字经济发展。党的十八大以来，党中央、国务院相继出台了《国家信息化发展战略纲要》《“十三五”国家信息化规划》等重要规划以及相关支持政策。2019 年 12 月 19 日，中共中央国务院发布《关于推进贸易高质量发展的指导意见》，要求加快数字贸易发展，培育外贸竞争新优势；2019 年 12 月 26 日，银保监会联合商务部、外汇局印发了《关于完善外贸金融服务的指导意见》，要求银行、保险机构持续加大对通信、计算机与信息服务、文化创意、动漫游戏等新兴服务贸易的支持力度。2020 年 4 月，商务部、中央网信办、工业和信息化部联合发布公告，认定 12 家国家数字服务出口基地，要求把握数字经济发展的重大机遇，加快发展数字服务出口等。国家多层面、集中发布利好政策，体现了国家发展数字服务贸易的决心，为以数字服务贸易为代表的跨境服务贸易新业态提供了广阔的应用场景和宽松的政策环境。

二是数字技术的发展为数字服务贸易提供了强劲的技术支撑。数据、云计算等新技术在服务贸易领域的广泛应用，消除了服务生产与消费不可分离的障碍，使得教育、健康、医疗、文化等传统上难以跨境交易的服务逐渐变得可贸易。未来，随着以 5G 为代表的移动互联网逐渐成为数字时代的主流，以及新一代云计算、区块链乃至人工智能技术的发展，数字技术与娱乐、出版、休闲、金融、卫生、教育等行业的融合将日益加深，数字服务贸易将成为未来服务贸易的主要方向、重要内容、关键领域。

三是“一带一路”倡议的落实给数字服务贸易带来海外新机遇。党的十八届三中全会以来，中国经济进入了转型升级的重要发展阶段；“一带一路”倡议则在全球化背景下为中国服务贸易发展带来了新的发展机遇。“一带一路”倡议的大力倡导和“坚定文化自信”“提高国家文化软实力”等核心思路的提出，使得以移动游戏出海等贸易形态为代表的数字服务贸易迎来长期的政策利好。无论是对于占据优势地位的大型数字经济企业，还是对于中小型数字经济企业，都看到了海外市场的广阔发展前景，“出海”成为寻找市场“蓝海”的不二选择。

四是新冠肺炎疫情客观上加速了数字服务贸易发展。受新冠肺炎疫情的影响，用户居家时间变长，对数字传媒、数字娱乐（含移动游戏）、数字学习等需求日益旺盛，对远程办公、远程医疗的需求凸显；移动互联网多领域用户规模呈爆发式增长态势。这不仅大幅提升了中国服务业的跨境交易，同时也推动了全球数字服务贸易的快速增长。

主要特征和业务模式

数字服务贸易的主要特征有四：一是虚拟化。生产过程中使用虚拟的数字化知识与信息，交易在互联网平台上进行，并使用电子支付。二是平台化。苹果公司、谷歌公司、亚马逊、腾讯等行业巨头建立的互联网平台，是协调和配置资源的基本经济组织，不仅是汇聚各方数据的中枢，更是实现价值创造的核心。三是普惠化。数字技术的广泛应用大大降低了跨境交易的门槛，中小科技企业、个体工商户和自然人都可以轻易通过互联网平台提供服务，并从中获利。四是全球化。由数字技术搭建的全球网络空间将来自各国的服务内容面向全球市场提供，且效益递增几乎没有边界，服务全球化、消费全球化进程不断加速。数字服务贸易产业的主要参与者包括服务要素提供方、服务内容销售方（发行方）、互联网平台方、用户、媒体广告服务商、支付渠道商等。以移动游戏为例，产业链参与者主要包括 IP 版权所有方、游戏开发商、游戏发行商、游戏渠道商、游戏用户以及媒体广告、支付渠道等服务商。目前，我国移动游戏主要业务模式为：具备游戏代理发行和推广能力的境内游戏发行商（或境外平台公司）通过苹果 App Store、谷歌 Google Play 等渠道，向全球游戏用户发行游戏产品（见图2）。

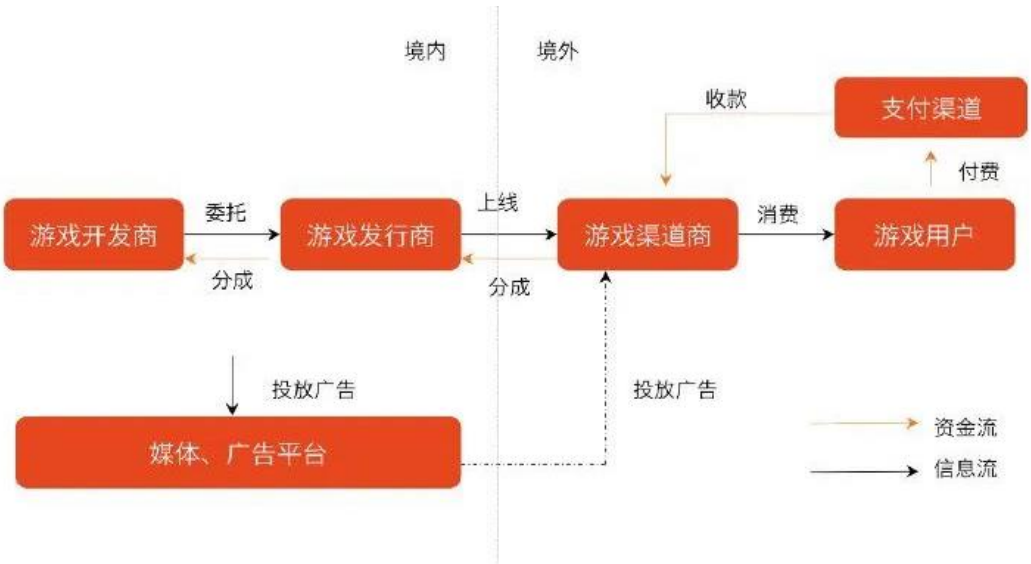


图2　移动游戏出口业务流程
资料来源：作者整理

银行跨境收付展业探索

以数字服务贸易为代表的跨境服务贸易新业态的快速发展，在给商业银行跨境服务的创新、发展带来新业务机遇的同时，也对银行现行跨境收付展业带来了一定冲击。商业银行在业务实践中需要把握好业务发展与合规经营的平衡点。

跨境服务贸易新业态对银行业务的影响

首先，新业态的蓬勃发展极大丰富了银行跨境服务客群，有效促进了跨境收付总量的增长。基于数字服务贸易模式下数字技术的广泛应用，中小科技企业、个体工商户和自然人均可方便地通过互联网平台向全球用户提供服务，从而在降低跨境贸易门槛的同时，也极大地丰富了银行跨境服务客群。另外服务贸易收支是国际收支平衡表的重要组成部分，近年来我国数字服务贸易收支量持续提升，也有力促进了银行跨境收付业务的增长。其次，新业态的快速发展对银行展业提出了更高要求。在新业态数字服务贸易模式下，服务虚拟化、交易线上化、单证电子化，再加上数字服务服务贸易具有的“笔数多、单笔金额小”等特点，对“纸质单据审核、逐笔审单、逐笔申报”的传统跨境收付模式造成了一定冲击。一方面会增加银行工作人员的展业难度，另一方面也会极大提升银行展业的操作成本。

对银行跨境收付展业的建议

针对数字服务贸易虚拟化、普惠化、平台化的特征，银行在保持业务合规的基础上，需要及时转变展业思路，适时优化展业工作，切实发挥金融服务在促进外贸新业态发展的积极作用。

第一，结合内外部有效信息，加强客户身份识别。一是严格按照反洗钱、反恐、反逃税及现行外汇管理规定，审查办理业务的数字服务贸易企业身份是否真实、有效，并对其依托的核心平台及相关关联方进行识别，避免出现涉及洗钱、恐怖融资、逃税等情形。二是借助国家企业信息公示系统、天眼查、企查查等公开信息平台，获取并审核客户股权结构、业务经营范围、外部评级、信用记录、关联企业等信息，以有效加强对客户及相关关联方身份以及业务资质的识别。如对网络游戏出口发行商，需识别其是否具备网络游戏发行资质，是否具备游戏版权，是否具备市场准入资质等。三是结合自律机制外汇展业规范，按照客户风险程度，对客户实施分类管理：对“关注客户”采取严格的审查措施，对普通“可信客户”实施一般尽职审查，对特别优质的“可信客户”实施便利化措施。四是密切关注客户的变化情况，实时更新客户信息及管理措施。

第二，依托核心交易平台，推动对交易背景的真实性审核。鉴于数字服务贸易的平台化特征，银行展业也可运用平台化经营思维，依托苹果公司（App Store）、谷歌公司（Google Play）、亚马逊、腾讯等行业巨头建立的互联网平台，结合数字服务贸易企业历史交易数据及平台电子交易信息，有效推动对交易背景的真实性审核。针对不同交易平台，建议采取差异化审核原则。一般情况下，对于行业巨头建立的互联网平台，可直接基于平台出具的相关交易记录进行交易背景的审核；对于普通互联网交易平台，建议在严格审查平台出具的交易记录基础上，还要追溯至终端交易对手，对业务进行穿透式审查，防止平台配合伪造或虚构交易情况。

第三，加强金融科技应用，提升数字化经营水平。大数据、云计算等新技术的发展不断改变着商业交易模式，影响着经济产业发展格局。作为社会经济血脉的商业银行应主动拥抱科技革命、适应产

业变革。这既是大势所趋，也是商业银行锻造未来核心竞争力的不二选择。针对数字服务贸易等新业态“笔数多、单笔金额小”的特点，商业银行更应秉承数字化经营理念，提升金融科技在新业态、新领域的应用，加强与外部核心平台的互联互通，着力打造集跨境结算、结售汇、融资、监管数据报送等于一体的综合服务平台，实现资金收付与收支申报等全流程线上化处理，持续以新金融力量赋能社会经济发展，不断拓展金融服务领域。

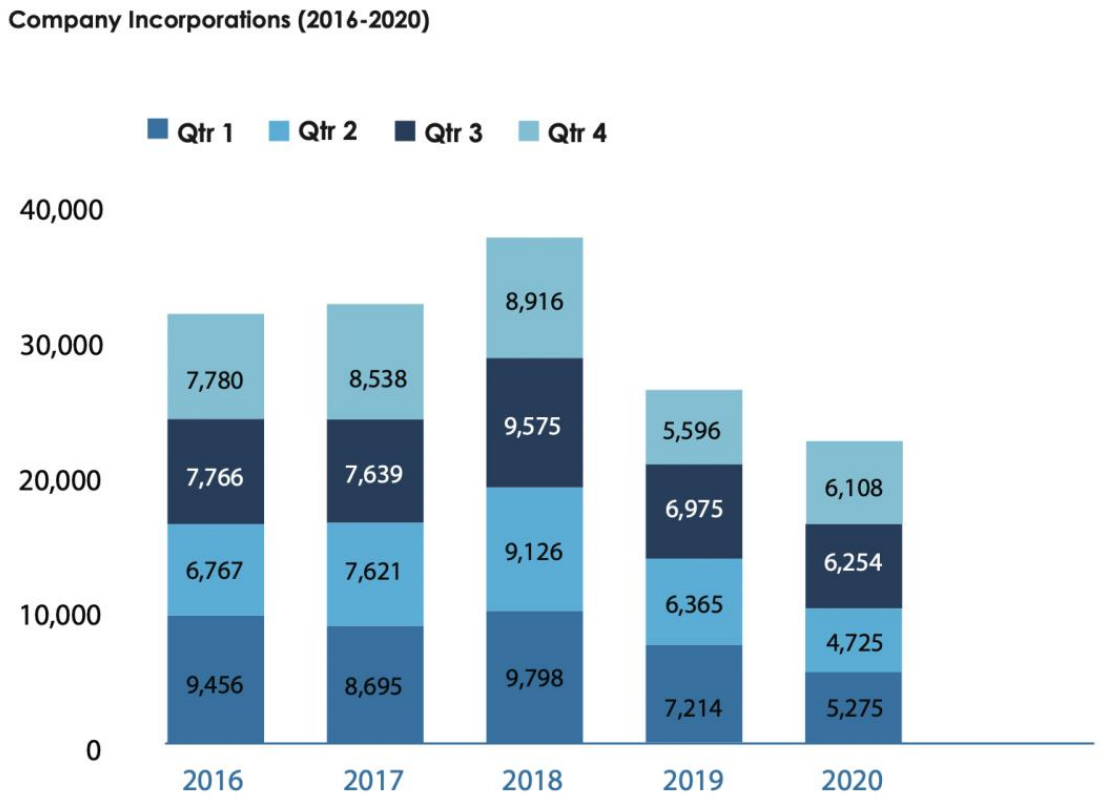
一家 BVI 公司不想要了，是否可以置之不理，任其被剔除注册（Strike Off）？

来源：小刘老师税商　作者：宏 Sir　日期：2020 年 5 月 7 日

01 优势丧失，注册 BVI 公司的人越来越少

4 月 14 日，BVI 金融管理局（Financial Services Commission，“FSC”）公布了 2020 年公司注册方面的统计数据。

数据显示（如下图），BVI 商业公司在 2020 年的注册数量总计 22,362 家，创下 2016-2020 近五年来的“历史新低”。相比 2018 年新设 BVI 公司的数量降幅达 40%！为什么呢？



自 2019 年开始，BVI 开始实施《经济实质法案》，要求 BVI 公司满足经济实质并确定税收居民身份，从而导致合规成本和税务成本激增，传统优势尽失。

此外，新冠疫情病毒肆虐，全球经济遇冷，更是让 BVI 公司雪上加霜，因此才会出现日子难过，数据“一年不如一年”的境况。

02 BVI 公司不好用了，不能任由被 Strike Off

事实上，不仅 BVI 公司的新设遭遇“滑铁卢”，不少已有的 BVI 公司也因受到《经济实质法案》的较大冲击而不得不考虑解散，甚至有些人想“一弃了之”，任由公司注册官将其剔除注册（Strike Off）。

BVI 公司被剔除注册风险较大，不建议这样做。剔除注册对公司的解散不彻底：任何 BVI 公司被公司注册官剔除公司登记册，并不影响其公司股东、董事、经理和高级职员的责任，该等责任如同公司没有被解散一样继续存在，并可以被强制执行。

剔除注册和清算有何区别？剔除注册后，BVI 公司是否就不用满足经济实质要求了呢？剔除注册的法律后果和风险何在？

03 剔除注册和清算的差别

根据《BVI 公司法》第 213 条，当地公司注册官可根据以下方式把 BVI 公司剔除注册：

✦ 不缴年费或未能于限期前缴纳当地政府的罚款，这是最为直接的方式。

✦ 未能根据 BVI 公司法的要求，呈交报表及法例所要求的文件。

✦ 未能委任注册代理人 / 当地代理人。（除了被剔除注册，未委任注册代理人的公司还会被处罚。）

✦ 当地公司注册官认为该公司已经不经营任何业务。

值得注意的是，公司仍在运营、甚至仍有资产和负债也可能被剔除注册。但公司注册官一般不会轻易为之，如有必需，其会向 BVI 金融服务管理局（Financial Services Commission）寻求进一步调查后，才会做出该等剔除注册。

具体到剔除注册和清算的差别，如下表：

BVI公司剔除注册和清算的差别对比一览		
	剔除注册	**清算**
实施者	由公司注册官进行	— 针对自愿清算，由股东、董事、债权人、清算人 — 针对法院清算，由清算人
适用情形	— 未交付年费或未按时缴纳罚金 — 未任命注册代理 — 未递交相关文档 — 公司注册官认为公司已无营运	— 针对自愿清算，适用于有偿债能力者 — 针对法院清算，适用于无偿债能力者
状态	完全被动	可被动，也可主动
法律后果	法律主体资格仍在，资产可能未处理完毕，债权债务关系仍存在，股东或董事可能仍需承担法律责任	法律主体资格消失，资产处理完毕，债权债务关系彻底结束，股东或董事不需再承担法律责任
是否可恢复	7年内可恢复	除非向法院申请，否则不可恢复
成本	单纯剔除注册成本较低，但是如果将来遇到法律纠纷或需恢复至公司登记册，则成本仍然较高，且较麻烦	较高

04 风险很大：被剔除注册的法律后果

BVI 公司被剔除注册并非“被解散”（Dissolved），其法律主体资格仍然存在。根据《BVI 公司法》第 215 条及相关修订法例，当一家 BVI 公司被注册官剔除注册后，其公司董事、股东和清算人或接盘人：

✦ 不得提起法律诉讼；

✦ 不得进行营业；

✦ 不得以任何形式处理公司资产；

✦ 不得就任何法律诉讼应诉；

✦ 不得以公司名义提出申索或就任何权利提出申索；

✦ 不得以任何形式处理公司事宜。

需要明确的是，一家 BVI 公司被注册官剔除注册后，其法定权利被“封冻”起来，且须继续履行其法定责任。

剔除注册后，由于 BVI 公司的主体资格仍然存在，将会存在以下【法律风险】：

✦ BVI 公司直到被彻底解散前，剔除注册的 BVI 公司，仍然须满足经济实质要求。

✦ BVI 公司存续期间所进行的经营如有任何债权债务纠纷，相关利害当事人随时有权主张启动公司并追溯。

✦ 如 BVI 公司有银行开户，银行将会对 BVI 公司的股东董事和最终受益人加入信用不良记录，会影响日后开户。

✦ 日后如有恶意第三人以上述 BVI 公司名义进行不正当操作经营（如以上述 BVI 公司名义对外签约），将须由该 BVI 公司的董事和最终受益人对外承担法律后果。

✦ 被 BVI 当地政府会加入信用不良记录，可能影响日后成立 BVI 公司。

05 剔除注册状态下的 BVI 公司或面临更高信息存档要求

同样在近日，BVI 金融管理局也发布了针对《BVI 公司法》修订的咨询意见（“咨询意见”），对处于剔除注册状态下的 BVI 公司，拟将提出更高的信息存档要求。

我们知道，根据《BVI 公司法》第 96 条，BVI 公司的股东名册（或副本）须交由注册代理存档；任何变更，须在变更发生后 15 日内进行更新。

现行《BVI 公司法》没有对处于剔除注册状态下的 BVI 公司信息存档做出特别规定。

但是，咨询意见中提出：处于撤销注册过程中的 BVI 公司，由于其仍然具有法律人格，因此股东和任何股权相关的信息都有必要按照规定及时更新。同样的，由公司注册处保管的董事名册，也应在被剔除注册完成前及时通知公司注册处进行更新。

也就是说，无论是在剔除注册前还是剔除注册后，BVI 公司都有及时通知并确保信息更新的义务，从而保证相关信息可以被有效交换。

BVI 政府拟将修改《商业公司法案》第 215 条，来反映该等新要求。对此，同样应引起重视。

06 观点

由此可见，在解散一家 BVI 公司时，需要慎重考虑选择“剔除注册”还是“清算”，二者法律责任不同，法律风险更是迥异。相对而言，剔除注册的法律风险更高。

综合考虑，如不想要 BVI 公司、开曼公司等离岸公司了，切勿“一弃了之”，尽量通过清算的方式将其结束，避免为公司、股东、董事、公司高级职员甚至代理留下法律“后遗症”。特别是对那些仍然要在 BVI 设立新公司的客户来说，可能会被 BVI 政府列入信用不良名单，影响新 BVI 公司的注册设立。

给耶鲁管钱管成传奇 | BetterRead

来源：BetterRead　作者：王烁　日期：2018 年 01 月 15 日

我见过不少大投资人的办公室，大卫•斯文森（David Swensen）的办公室最简朴。

从纽黑文惠特尼街 55 号上到 5 层出电梯，前台就是这个画风，看样子来自宜家。走进斯文森个人的办公室，同样是宜家风。



斯文森是耶鲁校产基金管理人，活着的传奇。耶鲁校产基金管理 260 多亿美元资金，仅次于哈佛，而斯文森在业界的影响无人可比。

校产基金（University Endowment）既不特殊也特珠。不特殊在于校产基金管理的也是资金，是资金就要有回报；特殊之处在于大学是永续的所以校产基金是永续的，它有超长的投资视野。

有多长呢？

耶鲁大学建校时间比美国建国还要长 70 年。校产基金运营的目标是支持大学延续到无尽的未来。

校产基金主要来自捐赠，在一流大学的资金来源中占有越来越重要的位置。耶鲁大学每年预算中有近一半总预算、十多亿美元来自校产基金。许多人认为，对耶鲁大学贡献最大的就是斯文森。

以耶鲁世界学人项目为例，大概一半预算来自校方拨款，一半来自捐赠。2016 年获得美国保险业巨人格林伯格的 1500 万美元捐赠，加上现有的捐赠资金，保证项目得以永续。这些钱会到校产基金里，哪怕校方拨款出现什么不测问题，来自校产基金投资的收益也足以保证项目不受影响。

你看到的所有冠名讲座教席，无不如此。

斯文森是真正的学院派投资人。他在耶鲁求学，师从诺奖得主托宾，其职业生涯的绝大部分都在耶鲁校产基金度过，把安静、陈旧、保守的校产基金业带入了新时代。

他认为校产基金应充分利用其超长投资期优势，超出传统的股债组合，投资于更长期的低流动性资产，如私募股权（PE）、风险投资和其他另类投资工具，以获取低流动性带来的风险回报。这在今天已成常识，但在 20 多年前却属惊世骇俗。

这个逻辑有坚实理论基础，在过去 20 多年间，为耶鲁校产基金带来了两位数的复合增长率，显著战胜了标普指数，也使耶鲁逻辑覆盖整个业界。今天美国十大校产基金管理人中，七位出自斯文森门下。

永续只是校产基产管理的两大目标之一，另一个是支持教学研究的当下需求。两者之间存在张力：收益率过于稳定则不能永续，因为难以战胜通胀特别是教育通胀；过于着眼长期则可能发生眼下现金流压力。两者必须平衡。

2008 年金融危机对校产基金是一次压力测试，整个金融体系流动性抽紧，那些投资于低流动性资产的基金无不承受重压，许多只好清盘。耶鲁校产基金也遭遇巨额损失，亏损 20%以上。第一大校产基金哈佛也是如此。

校产基金投资受损，有可能直接影响到学校预算，哈佛就不得不推迟了修建一个科学中心的计划。耶鲁还好，斯文森对我说，校产基金还是筹出足够资金，保证了耶鲁的正常运营。

同为校产基金双璧，耶鲁校产基金与哈佛校产基金完全不同。哈佛校产基金好比是设在大学内部的对冲基金公司，完全市场化操作，薪酬也按对冲基金的市场标准来。年景好的话，管理人能拿到上亿美元收入，这在大学里面自然会造成很多非议：大学是以教学研究育人为尊？还是以挣钱为尚？去年哈佛校产基金表现不佳，管理人只能辞职了事。刚刚看到《华尔街日报》投资版头条，哈佛校产基金准备解雇一半员工，基本放弃现有模式，把钱交给外部基金经理来管。也就是说，准备像斯文森那样做。

斯文森在耶鲁所做完全不同。耶鲁校产基金管理 260 多亿美元，而他自己一年收入不过几百万美元，比教授当然是高不少，但与市场薪酬完全不成比例。谦退自抑，他使校产基金与耶鲁大学和谐共生。

耶鲁校产基金作多元化投资，50%投美国股债资产，15%投国际股债资产，15%投并购基金，15%投风险投资基金，剩下是其他。现在总共 30 来号员工，基本上都是耶鲁毕业，不直接管钱，而是选择恰当的外部基金，把钱交给他们管理。

耶鲁逻辑是这样的：

市场不是有效的，但利用市场无效获利又是极难的。斯文森及同事把几乎全部时间用来找那些能获得阿尔法的主动投资管理人。

怎样寻找和管理这些人？斯文森认为：

第一，定性标准远比定量标准重要。如果不分析基金历史表现的原因，动力何来，如何激励，什么流程，历史表现数据没有太大意义。

第二，主动投资管理人的策略本身要有靠谱的基本面逻辑，要完全了解其策略的各方面，不能说因为这是量化策略，所以技术黑盒不能向我们透明。

第三，重视自下而上的策略；不太倾向于宏观策略。

第四，这些主动投资管理人往往高度集中投资，因为他们对投资对象非常了解。耶鲁校产拥抱这种做法，前提是自己也要做到对这些投资对象非常了解。

第五，要与外部管理团队所有人都见面，而不是只见负责人。

第六，目标是与外部管理人保持几十年的关系，而不是短期关系。如果基金管理人的薪酬跟基金表现关系不大，而跟自己公司股价的关系很大，这种关系就是不稳定的。斯文森希望这些机构有长期发展的人才结构和激励机制，希望他们与耶鲁共同投资，不论投什么，把钱一起放进来。

第七，着眼真正长期的投资周期，不在乎季度或者年度表现。绝大多数基金的时间观不是这样的，这给耶鲁以机会，是市场无效性的一部分。斯文森选择的几乎所有外部管理人都认同这个看法，给他们的报酬也不按年度考核，基于长期表现，比如五年。

第八，耶鲁校产基金经常是新设立基金的第一个投资者，以便一起打造管理结构，创造文化，这些刚刚设立的基金也是最饥渴最有激情的，虽然没有历史表现记录。有趣的是，耶鲁校产基金外部管理人表现最好的那些往往属于这一类，比如张磊的高瓴资本。张磊原在耶鲁校产基金做分析师，成立高瓴资本时毫无投资记录，斯文森拍板投资 1000 万美元。今天高瓴资本管理 200 多亿美元资金，只花了十余年时间。

第九，没有最低投资额。

第十，要求很高透明度。如果外部基金经理不准备提供有关全部投资对象的信息，斯文森就不会投资；如果外部基金经理偏离原来的投资风格，一定要沟通；不过，如果其表现低于基准，本身倒不一定是坏事，肯定要沟通，但沟通完了说不定会追加投资。

事实证明，耶鲁模式经受住了金融危机压力测试，今天耶鲁校产基金已经完全挽回损失。过去十年的平均复合收益率战胜标普 500 指数，且在大型校产基金中名列第一；过去一年呢？也是同样。身为巨人，短跑第一，长跑也第一。

我问斯文森，从冲击中归来，你获得什么教训？

“对流动性获得了更深的理解。”斯文森说。

我跟斯文森的谈话，从他《不寻常的成功》这本书开始。

王烁：你的全部职业生涯都在管机构资金，为什么会想到给普通人写这本书？

斯文森：就是因为有这个念想。普通投资者得不到好的投资建议，所以我想用管理耶鲁校产基金的经验给普通投资者提建议。我前后写了两本书，一本是《机构投资创新》（Pioneering Institutional Investing），一本就是《不寻常的成功》（Unconventional Success），前一本是机构投资，后一本是给普通投资者的。

其实我真正想写的是后面这本，但出版商跟我说，你的声誉是在机构投资领域里，所以必须先写前一本，才能给你出后一本，这是条件。于是我就两本都写了，但我的激情是在后一本上。

我知道，机构投资这本书出了中文版，给普通投资者的书在中国大概不会很受欢迎，因为他们只关心趋势投资，想尽快发财，但想尽快发财的话，结果是尽快变穷。世界不是这样玩的。

有趣的是，我刚开始写时想的是告诉普通投资者，我们在耶鲁做的投资中，他们可以做什么。我把我们的各种投资工具看了看，像 LBO、风险投资、房地产这些追求绝对回报的投资工具，普通投资者无法获得。

现实就是这样：普通投资者没有高质量的投资工具，只有高成本的投资工具。

我不情愿地得出结论：我没法告诉普通人我们在耶鲁校产基金里是怎么做的，这没意义；我只能告诉他们：用低成本的指数化投资工具作多元化投资。

王烁：就是说普通投资者别去想什么阿尔法了，还是满足于选好自己觉得舒服的贝塔吧。

斯文森：对！不过再加一句，我认为几乎所有投资者都应该忘掉阿尔法。惟一适合去追逐阿尔法的就是像耶鲁、普林斯顿、斯坦福等大学校产基金，还有福特基金会和家族办公室（family office，豪富家族理财，比如索罗斯就把所有外部资金都退了，现在只管自己的钱——王烁注)这类。

王烁：这些机构的共同特点就是投资期可以极长。

斯文森：对，投资期要很长，还得有高水平投资专业人士，十个二十个三十个四十个优秀的专业投资者。他们得专注寻找市场中的失效，从中获得投资机会。没这些的话，要赢就非常非常困难，几乎不可能，结果反而是花了很高成本而业绩不佳。

所以，我就走极端，建议大家都要指数化。

王烁：阿尔法也有多种来源对吧？对冲基金大多数投资周期也很短，他们都不能提供稳定的阿尔法吗？

斯文森：如果你说的是高频交易型对冲基金，他们确实也拿到了阿尔法，但他们是寄生虫。高频交易利用目前市场结构中的异常牟利。交易所和高频交易者们勾结，从所有投资者那里榨取财富以自肥，非常令人恶心。我认为这类做法应该宣布为非法。就算做不到，这样做是不道德的。

除了这一类外，我能想得到在较短投资周期能获得一定阿尔法的投资工具，是并购套利和困境证券投资。并购套利很难操作，好比在火车前捡硬币，而且周期是以月计。困境证券投资也差不多，公司面临破产，证券价格很低，存在机会，周期也很短。这两个都很难操作，要选择好时机。这是我所仅知的两种存在阿尔法机会的相对短周期投资类别。

在这两类之上，我们极大地受益于五年到七年这样的长周期投资，绝大多数投资者没有这样长的周期。

王烁：你们是耶鲁校产基金，投资周期可以无限长。

斯文森：我们当然也要匹配现金需求。不过，许多可以作长周期投资的投资者事实上采取的是短周期投资，太蠢。

王烁：你对普通投资者的建议是三条：多元化、指数化、定期再平衡，这些建议逻辑上非常合理，但我们现在处于一个超低回报率的时代，这套做法需要相应做什么调整吗？

斯文森：你说得对，人们得对未来的投资回报率大幅调低预期。这套策略确实不会创造出高于市场给我们的回报。但是，市场能给你什么，你就只能拿着什么，不管它高还是低，因为其他选择更糟。

王烁：这对那些依赖于投资回报为生的人们会很痛苦，想想退休基金。

斯文森：确实。在你需要用钱的时候冒风险是件很糟的事情，想想看，如果市场跌了 20%，你却不得不从中提钱出来消费，这对长期收益率来说损害很大。

将来有可能面临一场退休危机。社保基金对大多数人来说都不够维持生活，人们储蓄也不够，市场回报会显著下降，这是个有毒组合。最好的情况是，会有许多人退休后发现生活水平远不如意，很愤怒。最坏的情况是什么？不知道。

王烁：未来不仅会给我们更低的回报率，还会给我们更大的波动率。

斯文森：对！现在的投资回报率很低，同时波动率也很低，这让我很担心。我认为波动率会上来。做个思想实验，设想一个永续的现金流，如果基准利率从 10%降到 5%，其价值会上涨一倍，从 5%降到 2.5%，价值会再涨一倍，从 2.5%降到 1.25%，会再涨一倍，从 1.25%降到 0.6125%，会再涨一倍，在收益率极低的水平上，收益率的微小绝对波动会导致长期资产的价格巨幅振荡，但现在远远没有体现在市场中。

王烁：这也许说明，未来振荡真来的时候会更戏剧性。

斯文森：答对了。

王烁：对于泡沫和崩盘，你对普通投资者有何建议，怎样才能相对平安地度过？

斯文森：15%的政府债券，15%的通胀挂钩债券，再加 30%的实物资产，相当比例的房地产投资信托（REITs），这就是个不错的多元化组合。

王烁：房地产占到多少合适？

斯文森：我书里说的是 20%，当然现在，你也可以说只需要 15%，而对新兴市场相应从 5%提到 10%。这个比例大体可以就行了。

王烁：金融危机的时候耶鲁哈佛校产基金都有二三成的损失，你从中学到了什么教训？

斯文森：我们从危机中脱身得还不错。我们没有被迫甩卖任何流动性不佳的资产，同时还保持了足够的流动性，以支持耶鲁的运营预算，当时是每年 10 亿美元。

我们意识到，将流动性不佳的资产限制在总资产的一半左右为好。因为耶鲁校产基金的流动性资产不够了，错过了在底部低价买入流动性不佳资产的机会。我们是抄了点底，但我本来想要买更多。现在这个结构是比较舒服的，就是流动性好到如有机会可以抄底，同时又有更好的长期投资回报。

我学到的最重要一课就是关注组合的流动性，更好地理解流动性。

王烁：耶鲁校产基金把钱交给一群外部基金管理人来管，你的工作最重要是选人，你看重什么？

斯文森：童子军般质朴、勤奋、创造力、操守。

王烁：你都没提业绩表现。

斯文森：我们帮许多人进入这个行业，而这些人没有传统意义上的业绩记录。我们给张磊 1000 万美元投资中国股票的时候，他还没有过投资中国股票的记录。这是要敢于相信人，结果押对了。

历史业绩有时可能是反向指标，许多人看历史业绩投资，涨就买跌就卖，结果付出代价。如果投资这么简单就好了。

王烁：耶鲁基金是主动管理，你对普通人的建议是被动投资，你怎么管自己的钱？主动还是被动？

斯文森：你听过这句话吗：补鞋匠的孩子没鞋穿。我自己的钱都放在指数基金里头，我放在里头的精力很少，估计现在相当大部分已是现金了，我得去看看了。有人会去选股什么的，我不做这个，没时间精力，我把自己的投资精力都用在耶鲁校产基金上了，全部。

附录四十九

海南自贸港政策面面观——从消博会说起

来源： 中伦视界 作者：廖晖 姜惠珍 日期：2020 年 5 月 7 日

引言

距 2020 年 6 月 1 日《海南自由贸易港建设总体方案》公布已近一年，随着各项税收法规政策的陆续出台，海南已基本形成了以“零关税、低税率、简税制”为核心的自由贸易港制度创新体系。由中国商务部和海南省人民政府主办的首届中国国际消费品博览会（以下简称“消博会”），即将于 2021 年 5 月 7 日至 5 月 10 日在海口召开，标志着海南自由贸易港建设开始有了实质性的进展。

看消博会，分析自贸港政策，寻找商机不迷失方向，便是本文目的所在。

一. 消博会的定位和相关政策

中国已有广交会、进博会、服贸会三大对外开放展会平台，消博会将成为又一大对外开放展会平台，四大展会具有各自不同的功能。广交会主要聚焦货物出口，进博会主要聚焦货物和部分服务的进口，服贸会主要聚焦服务业扩大开放，而消博会则定位于国际消费精品的全球展示和交易平台。

（一）消博会的根本目的是提供展示和交易机会，促进合作、创造商机，而非简单的商业零售

本届消博会定位为全球消费精品展示交易平台，以专业展示、交易、品牌宣传为主，现场零售为辅。主办方的目的是希望消博会汇聚国内外消费精品，吸引全球商业、贸易、电商等企业到会洽谈、采购、合作，既为各国消费精品进入中国市场提供展示、交易机会，也为中国各地和各国的消费精品销往世界各地创造商机。

同时，考虑到部分与会者也有现场选购的需求，因此在展会最后一天将允许展商根据自身实际情况，现场售卖展品，但售卖的免税品有数量和金额的限制。

（二）消费者在消博会购买国际商品的免税政策

消费者在消博会购买免税商品不占用离岛免税的 10 万元免税额度，二者可同时享受。与离岛免税政策不同的是，消费品博览会购买免税商品无需出具离岛机票船票，消费者可自由选择即购即提或邮寄提货，且本地居民不受限制。

每位参展商在消博会展期内销售的规定上限以内的进口展品免征进口关税、进口环节增值税和消费税，超出附件规定数量或金额上限的展品，以及展期内未销售且在展期结束后又不退运出境的展品，按照国家有关规定照章征税。关于免税数量及金额上限见下表：

附件

中国国际消费品博览会享受税收优惠政策的进口展品清单

序号	展品类别	每个展商享受税收优惠政策的数量或金额上限
1	家具	50件
2	服装及衣着附件	30件
3	皮革制品、毛皮制品、人造毛皮制品	30件
4	旅行用品、手提包及类似容器	30件
5	光学、照相、电影仪器及设备	10件，且单件价格不得超过1万美元
6	天然或养殖珍珠、宝石或半宝石、贵金属、包贵金属及其制品	5件，且单件价格不得超过1万美元
7	手表、怀表及其他表	5件，且单件价格不得超过1万美元
8	除上述类别外的其他展品	2万美元

注：上述各类别展品不包括国家禁止进口商品、濒危动植物及其产品、烟、酒和汽车。

（三）符合条件的企业可以在消博会上购买运营用途的免税汽车、游艇和航空器

1、免税汽车、游艇和航空器只能用于企业运营

根据《关于中国国际消费品博览会展期内销售的进口展品税收优惠政策的通知》和《海南自由贸易港“零关税”进口交通工具及游艇管理办法（试行）的通知》，符合从事交通运输、旅游业的企业（航空企业须以海南自由贸易港为主营运基地），可按政策规定进口“零关税”交通工具及游艇，用于交通运输、旅游业。对于这一类企业，可以在展会上免税购买“零关税”清单目录上的汽车、游艇和航空器。

2、零关税汽车、游艇和航空器应接受海关监管，且有在内地停留的时间限制

“零关税”交通工具及游艇应在海南自由贸易港登记、入籍，按照交通运输、民航、海事等主管部门相关规定开展营运，航空器、船舶应经营自海南自由贸易港始发或经停海南自由贸易港的国内外航线。游艇营运范围为海南省。车辆可从事往来内地的客、货运输作业，始发地及目的地至少一端须在海南自由贸易港内，在内地停留时间每年累计不超过 120 天，其中从海南自由贸易港到内地“点对点”“即往即返”的客、货车不受天数限制。

“零关税”交通工具及游艇应依法接受海关监管，其中船舶（含游艇）航空器的监管年限为 8 年，车辆的监管年限为 6 年，监管期限自货物放行之日起算，监管年限届满后自动解除监管。

3、企业不得以“零关税”交通工具及游艇向银行或非银行金融机构以外的公民、法人或者非法人其他组织办理贷款抵押。

4、汽车、游艇和飞机不在公布的消博会展品免税清单内，个人消费者不能免税购买相关展品。

二. 从消博会延伸到海南自贸港的其他主要政策

消博会是推进海南自贸港建设的一次全球盛会，海南自贸港政策对人们投资、贸易，以及货物和人员的流动将会产生巨大的改变，也是参展商、投资商非常关心的问题。

（一）海南自由贸易港封关前零关税政策实行“一负三正”清单管理制度，封关后对进口征税商品目录以外的所有进口商品免征进口关税。

1、企业自用交通工具和游艇零关税正面清单。具体内容可参见上文。

2、原辅料零关税正面清单。在全岛封关运作前，对在海南自由贸易港注册登记并具有独立法人资格的企业，进口用于生产自用、以“两头在外”模式进行生产加工活动或以“两头在外”模式进行服务贸易过程中所消耗的原辅料，免征进口关税、进口环节增值税和消费税。清单内容由财政部会同有关部门根据海南实际需要和监管条件进行动态调整。

“零关税”原辅料仅限海南自由贸易港内企业生产使用，接受海关监管，不得在岛内转让或出岛。因企业破产等原因，确需转让或出岛的，应经批准及办理补缴税款等手续。以“零关税”原辅料加工制造的货物，在岛内销售或销往内地的，需补缴其对应原辅料的进口关税、进口环节增值税和消费税，照章征收国内环节增值税、消费税。“零关税”原辅料加工制造的货物出口，按现行出口货物有关税收政策执行。

3、离岛免税进口商品零关税负面清单。对进口征税商品负面清单以外的所有进口商品免征进口关税。

4、岛内居民消费进境商品零关税正面清单。岛内居民消费进境商品零关税正面清单正在加快出台，正面清单之外的所有进口消费品免征进口关税。

以上是封关前的早期安排。2025 年实施全岛封关运作之后，海南自贸港会在简并税制的基础上，制定一个进口征税商品目录，对进口征税商品目录以外的所有进口商品免征进口关税。

（二）最有可能优先从海南自贸港进口原辅料“零关税”政策中获益的五大行业

海南省 2019 年和 2020 年的外贸进出口数据显示，航空与航运业、冶金能源和化工业、制药业、食品工业、建筑与家具制造业是进口原辅料需求最大的行业，这些行业将可能最先受益。

（三）封关意味着货物在海南岛和内地之间的流通和监管模式将发生巨大的改变，但人员进出不受限制

封关是指将海南全岛作为海关监管特殊区域管理，封关后对货物贸易将实行零关税为基本特征的自由化制度安排。封关后货物流通将实行“一线放开，二线管住”的特殊监管政策，即货物从境外或港澳台到海南可自由进出，货物从海南到内地原则上按进口规定办理报关手续（原产地为海南的货物免进口关税），货物从内地到海南按国内流通规定管理，内地的货物从海南中转进入内地无需办理报关手续。

以上为货物的流通规定，国人在内地和海南凭身份证进出不受影响。

（四）企业享受自由贸易港 15%企业所得税必须符合“实质性运营”的认定标准

注册在海南自由贸易港并实质性运营的鼓励类企业可享受 15%企业所得税优惠政策，并执行查账征收方式征收。“实质性运营”的认定标准如下：

1、企业必须是注册在自贸港的居民企业、居民企业设立在自贸港的分支机构以及非居民企业设立在自贸港的机构、场所。

2、注册在自贸港的居民企业，从事鼓励类产业项目，并且在自贸港之外未设立分支机构的，其生产经营、人员、账务、资产等在自贸港，属于在自贸港实质性运营。

对于仅在自贸港注册登记，其生产经营、人员、账务、资产等任一项不在自贸港的居民企业，不属于在自贸港实质性运营，不得享受自贸港企业所得税优惠政策。

3、注册在自贸港的居民企业，从事鼓励类产业项目，在自贸港之外设立分支机构的，该居民企业对各分支机构的生产经营、人员、账务、资产等实施实质性全面管理和控制，属于在自贸港实质性运营。

4、注册在自贸港之外的居民企业在自贸港设立分支机构的，或者非居民企业在自贸港设立机构、场所的，该分支机构或机构、场所具备生产经营职能，并具备与其生产经营职能相匹配的营业收入、职工薪酬和资产总额，属于在自贸港实质性运营。

5、注册在自贸港的居民企业，其在自贸港之外设立分支机构的，或者注册在自贸港之外的居民企业，其在自贸港设立分支机构的，应严格按照《跨地区经营汇总纳税企业所得税征收管理办法》（国家税务总局公告 2012 年第 57 号）[1]的规定，计算总机构及各分支机构应纳税所得额和税款，并按规定缴纳企业所得税。

6、设立在自贸港的非居民企业机构、场所符合规定条件汇总缴纳企业所得税的，应严格按照《国家税务总局 财政部 中国人民银行关于非居民企业机构场所汇总缴纳企业所得税有关问题的公告》（国家税务总局公告 2019 年第 12 号）的规定，计算应纳税所得额和税款，并按规定缴纳企业所得税。

（五）外商投资海南自由贸易港市场准入实行负面清单制度，清单之外的按照内外资一致原则实施管理

2020 年 12 月 31 日，国家发展和改革委员会（以下简称“发改委”）和商务部出台 2020 年第 39 号令《海南自由贸易港外商投资准入特别管理措施（负面清单）（2020 年版）》[2]，就外商投资自贸港在 27 个领域做出了特别规定，该规定适用于海南岛全岛。2020 年版负面清单规定的特别管理措施主要包括：

1、小麦、玉米新品种选育和种子生产的中方股比不低于 34%。

2、禁止投资中国稀有和特有的珍贵优良品种的研发、养殖、种植以及相关繁殖材料的生产（包括种植业、畜牧业、水产业的优良基因）。

3、禁止投资农作物、种畜禽、水产苗种转基因品种选育及其转基因种子（苗）生产。

4、卫星电视广播地面接收设施及关键件生产。

5、核电站的建设、经营须由中方控股。

6、禁止投资烟叶、卷烟、复烤烟叶及其他烟草制品的批发、零售。

7、国内水上运输公司须由中方控股。

8、公共航空运输公司须由中方控股，且一家外商及其关联企业投资比例不得超过 25%，法定代表人须由中国籍公民担任。通用航空公司的法定代表人须由中国籍公民担任，其中农、林、渔业通用航空公司限于合资，其他通用航空公司限于中方控股。

9、民用机场的建设、经营须由中方相对控股。外方不得参与建设、运营机场塔台。

10、禁止投资邮政公司、信件的国内快递业务。

11、电信公司：增值电信业务除在线数据处理与交易处理外，按照《自由贸易试验区外 商投资准入特别管理措施（负面清单）》执行；允许实体注册、服务设施在海南自 由贸易港内的企业，面向自由贸易港全域及国际开展互联网数据中心、内容分发网络等业务；基础电信业务限于中国入世承诺开放的电信业务，须由中方控股。

12 、禁止投资互联网新闻信息服务、网络出版服务、网络视听节目服务、互联网文化经 （音乐除外）、互联网公众发布信息服务（上述服务中，中国入世承诺中已开放 的内容除外）。

13、禁止投资中国法律事务（提供有关中国法律环境影响的信息、部分涉海南商事非诉讼法律事务除外），不得成为国内律师事务所合伙人。

14、广播电视收听、收视调查须由中方控股。社会调查中方股比不低于 67%，法定代表 人应当具有中国国籍。

15、禁止投资人体干细胞、基因诊断与治疗技术开发和应用。

16、禁止投资人文社会科学研究机构。

17、禁止投资大地测量、海洋测绘、测绘航空摄影、地面移动测量、行政区域界线测 绘，地形图、世界政区地图、全国政区地图、省级及以下政区地图、全国性教学地 图、地方性教学地图、真三维地图和导航电子地图编制，区域性的地质填图、矿产 地质、地球物理、地球化学、水文地质、

环境地质、地质灾害、遥感地质等调查 （矿业权人在其矿业权范围内开展工作不受此特别管理措施限制）。

18、学前、普通高中和高等教育机构限于中外合作办学（境外理工农医类高水平大学、职业院校、非学制类职业培训机构除外），须由中方主导（校长或者主要行政负责 人应当具有中国国籍，理事会、董事会或者联合管理委员会的中方组成人员不得少于 1/2）。

19、禁止投资义务教育机构、宗教教育机构。

20、医疗机构限于合资。

21、禁止投资新闻机构（包括但不限于通讯社）。

22、禁止投资图书、报纸、期刊、音像制品和电子出版物的编辑、出版、制作业务。

23、禁止投资各级广播电台（站）、电视台（站）、广播电视频道（率）、广播电视传 输覆盖网（发射台、转播台、广播电视卫星、卫星上行站、卫星收转站、微波站、 监测台及有线广播电视传输覆盖网等），禁止从事广播电视视频点播业务和卫星电视广播地面接收设施安装服务。

24、禁止投资广播电视节目制作经营（含引进业务）公司。

25、禁止投资电影制作公司、发行公司、院线公司以及电影引进业务。

26、禁止投资文物拍卖的拍卖公司、文物商店和国有文物博物馆。

27、文艺表演团体须由中方控股。

（六）海南自贸港在医药行业市场准入方面的主要创新制度

2021 年 4 月 7 日，发改委和商务部出台《关于支持海南自由贸易港建设放宽市场准入若干特别措施的意见》，就创新医药卫生领域市场准入方式作出了规定，其中主要包括互联网处方药的销售准入、支持海南国产化高端医疗装备、加大对药品市场准入支持、全面放宽合同研究组织（CRO）准入限制、支持海南高端医美产业发展、优化移植科学全领域准入、设立海南医疗健康产业发展混改基金等。

结语

海南自由贸易港的制度创新集成正在逐步落地，海南的发展生机勃勃，商机无限。笔者将高度关注相关实施细则的出台，并帮助读者了解海南自贸港相关政策法规，提前做好投资规划。

[注]

[1] http://www.gov.cn/gongbao/content/2013/content_2376213.htm

[2] http://zmqgs.mofcom.gov.cn/article/zgdwjjmywg/tzl/202012/20201203027754.shtml

附录五十

美国并购实战指引（一）

来源： 金杜研究院　作者： 王兴华徐家兴萧君 日期：2020 年 5 月 10 日

第一回 保密协议

保密协议是大家最耳熟能详，且在各种商业交易的过程中都会遇到的法律协议。但是，在涉及美国的并购交易中，特别是竞标交易流程中，保密协议显得特别重要，因为它不仅仅是规定要对信息保密，更重要的是对整个竞售流程的规制，以产生最优的价格。

1 保密义务

竞售流程中的保密协议，通常由卖方撰写初稿。其最基本的内容是规定卖方将保密信息披露给潜在买方，供其对拟议交易进行评估，同时规定信息的接收方对收到的信息严格保密，因此又称为不披露协议（Non-disclosure Agreement, NDA）。NDA 同时还会规定信息接收方只能为评估拟议交易使用该信息。卖方撰写的保密协议经常只是规定了信息接收方的单方面义务。但是作为谨慎的买方，通常会要求在某些信息上的保密是双向的，比如对正在进行的拟议交易和该买方参与竞标的事实进行保密，否则卖方也许会借买方的市场影响力进行碰瓷炒作或者其他的买方不希望看到的操作。在双方都会提供敏感信息的情况下，比如买方是战略投资人，或双方探讨交易的协同等，则保密协议可能是双向的，即彼此要对收到的信息严格保密。

2 允许披露的对象

对信息的保密是保密协议的主要内容，但是做成交易才是目的。因此，保密协议也需要界定明确可以披露的对象范围。通常而言，除了潜在买方及其关联方外，还有如下类别的人可能成为被允许披露的对象：

1） 专业顾问：就像对垒的两军双方都会有军师一样，交易的双方都有一些军师，包括投资银行、律师、会计师、税务师、评估师等。通常而言，这些人都会被定义为买方的代表（Representatives）而被允许获得保密信息。虽然对这些人披露是被允许的，但是，在一些保密要求特别严格的交易中也会设定条件，比如这些专业顾问的名字必须事先披露给卖方并获得卖方的首肯等；律师通常而言又有别于其他顾问，在谈保密协议的时候，买方的律师可能已经介入，因此再要求事前披露律师的名字是没有意义的。

2） 融资方：对项目融资方（股权或债权）进行披露及限制条件对交易流程的影响比较大，是谈判中双方经常讨价还价的一个条款。通常而言，卖方不允许买方向潜在的股权融资方进行披露，原因在于卖方希望更多的潜在买方单独投标（而不是大家一起联合投标），而且卖方可以对潜在买方的范围进行控制。对于债权融资方而言，取决于交易的规模和市场的情况，有些交易在保密协议阶段可能不允许对债权融资方进行披露，有些可能是允许的。对债权融资方的披露经常会附加一些限定条件，比如要求融资银行采取不同的 tree system 和信息隔离墙，以防止不同买方的信息在融资银行处发生混同（即不同竞标买方通过为项目提供融资的银行进行信息交换）。

3） 买方关联方：能否向买方的关联方进行披露是个比较复杂的问题。虽然对关联方的披露一般是允许的，但对于关联方的定义必须特别谨慎，对于关联方定义中的每一个元素都要特别小心甄别评估，比如能否披露给基金的 LP 或者基金的被投资公司(portfolio companies)，买方关联方中是否存在目标公司的竞争对手等，以及这些实体获得目标公司的保密信息后会产生什么影响。另外，基金买方通常还会要求排除 dual-hat 相关的实体成为信息接收方，即不因收到信息的人员同时担任数个基金或关联公司的董事或高管（dual-hat），从而推定该等未参与竞标的其他基金或关联方收到了保密信息，并承担本保密协议项下作为信息接收方的义务。

以上是典型的信息披露对象的范围。近年来，随着交易结构的变化，比如陈述保证保险（R&W insurance）在交易中越来越广泛的使用，保险经营者（R&W insurance carrier）也经常被列进买方代表的范围。最后，卖方通常会要求买方对其各类代表违反保密协议的行为承担责任，但从买方角度而言，买方可能要求限定其承担责任的范围（比如对与目标公司或卖方签订了单独保密协议不承担责任等）。

3 对信息接收方的行为限制

竞售流程中，卖方在流程中处于主导地位，通常会设定出售流程的规则，并在保密协议中要求买方遵守这些规则。这些规则的目的是为了出售流程的有序进行，以产生最优的价格，同时保护目标公司和股东的利益。

1） 禁止串标（no-clubbing）

竞售流程的首要目的是要通过制造竞争从而产生最优的价格，因此买方之间的互相串通是要严格禁止的。只有在个别的情况下，在卖方知情甚至主导的情况下才允许买方之间进行联合投标。

2） 禁止锁定（no-lockup）

为维持销售流程的竞争性，保持并购战场上火力供应（即融资）市场的竞争性也是十分必要的。具体而言，卖方会在保密协议中要求买方不可以锁定债权融资方和提供并购陈述保证保险的保险人，即买方不得与银行等金融机构/提供并购陈述保证保险的第三方签订限制该等机构为其他竞标买方就项目提供融资/保险的协议或安排。尤其是在交易金额比较大的项目上，市场上能够提供融资或者保险的玩家不多，如果被锁定，火力供应受限，则将大大降低竞售流程的竞争性。

3） 禁止联系 （no-contact）

在竞售流程中，公司的经营都会受到或多或少的干扰。为维持目标公司的正常经营，并保证销售流程的正常有序进行，也为了防止潜在买方与目标公司管理层达成私下协议损害卖方的利益等考虑，卖方通常会要求买方不得联系目标公司或其关联方的董事、雇员、高管、客户、供应商等。与卖方和目标公司的联系一般是通过卖方聘请的投行进行，以保证沟通渠道的统一和竞售流程的有序进行。

4） 禁止招揽（no-solicitation）

在尽职调查的过程中，买方会接触到卖方的董事、高管或员工，甚至目标公司的客户和供应商。有些战略投资人参与竞售流程的目的可能并非是真正想收购公司，而是为了获得保密信息以了解目标

公司并接触或招揽其核心人员或供应商、客户等。为了避免以上情形，卖方通常要求买方在签订保密协议后的一段时间内（如 18 个月或 24 个月等）不得招揽或聘用目标公司的董事、高管或员工以及公司的客户和供应商等。双方通常会对禁止招揽的范围和条件，以及允许的例外情况等进行讨价还价。

5） 禁止行动（stand-still）

为了将战争维持在正面战场，防止收购方发起出其不意的侧面攻击，卖方通常会要求买方在签署保密协议后的一段时间内不得收购目标公司或者关联方的股票或资产，通常称为 standstill。这样要求通常会有几个方面的考虑：1）防止买方发起敌意收购（hostile takeover）；2）防止买方通过收购目标公司或其关联方的股票或资产从而对卖方施加不正当的压力；3）鼓励买方在本次销售流程中给出最好的价格等。买方通常会对以上限制提出各种修改，以尽可能地缩小以上限制的范围，包括作为 standstill 的例外，允许公开市场的小比例的目标公司股票交易等行为；另外，买方通常要求在特定的条件发生时，该 standstill 条款随即终止（称为 fall-away provision），比如在第三方与目标公司就项目签订交易协议后。[1]

4 战略性投资人的特殊考虑——反垄断

在并购交易中，如果买方属于战略投资人，还需要考虑通过分享保密信息而导致的反垄断法下的抢跑问题（即 gun-jumping）。[2]反垄断法要求参与并购交易的双方在交割前均作为独立经济主体充分参与市场竞争，不得就敏感信息进行信息交换，包括客户名单及销售量、价格、成本、产品创新、市场营销计划及战略计划等，但这些信息在保密协议项下很可能被卖方披露给买方以供其对拟议交易及目标公司的价值进行评估。

为了规避或降低反垄断违法风险，卖方或其财务顾问在将敏感信息披露给战略买方之前，通常会将部分敏感的信息进行遮挡；在涉及特别敏感的信息时但又不能不披露的情形下，还可能采取“干净房间”(clean room)的策略，将这部分特别敏感的信息单独放进一个独立数据库，只能披露给买方聘请的第三方顾问（不能披露给买方）并由该第三方顾问进行查阅评估。

5 保密协议的期限

协议没有期限是很多并购玩家难以接受的事情，但从卖方角度而言，保密信息并不因为过了一段时间就自动脱密，因此在卖方起草的保密协议初稿中，要求买方承担永久保密义务（ever-green）的也十分常见。对买方而言，尤其是在并购市场十分活跃的私募基金投资者而言，每年要签署大量的保密协议，如果都没有期限，则其义务及责任的累积是难以承受的。因此，双方通常会妥协达成一个保密期限，通常而言，1 至 3 年比较常见。在有的交易中，卖方还会要求即使在保密协议的期限到期后，卖方不应主动披露保密信息，即所谓的尾巴期限（tail period），该期限是否适用以及其长短完全取决于双方的谈判。另外，如果双方就拟议交易签署了交易文件，则保密协议通常会终止，双方之后关于保密信息的权利义务，包括持续保密义务等，会在交易文件中另行约定。

6 其他事项

1） 因合规目的的披露

对信息严格保密是保密协议的天职，但保密义务也不是绝对的。信息接收方通常会要求在法律法规或法庭、监管机构等要求其披露的情况下，允许其披露保密信息以及关于拟议交易的一些事实。但某一个具体情形是否适用该等因合规目的的披露需要根据保密协议的具体语言进行判断，例如因买方主动采取行动而导致买方被监管机构要求进行披露可能不能适用本条，但具体要看保密协议的条款约定。[3] 另外，为防止该条款被滥用，信息披露方还可以要求信息接收方提供律师意见作为合规披露的依据，以及在合规披露时，需要事前就该等披露及其披露范围通知信息披露方，并在合理的范围内配合披露方采取行动保护保密信息。

2） 保密信息的返还或销毁

在竞售流程中，卖方希望尽可能地控制信息的扩散和使用。如果卖方不想某个买方继续参与交易，交易终止或者卖方已与第三方买方进入独家谈判阶段甚至签约，则卖方可要求信息接收方返还已接收的保密信息。但是，对于买方而言，返还接收到的保密信息工作量很大，通常而言，买方都要求可以自主选择返还或者销毁接收的保密信息。实践中，我们极少见到买方返还保密信息的情形。另外，卖方通常会要求买方对保密信息的销毁出具一个证明(officer's certificate)。最后，现代无纸化办公通常会对公司服务器上的所有文件进行自动备份，这些备份有些是按照监管要求进行的，有些是根据公司内部的文档保存政策。但通常而言，这种自动化的备份是无需销毁的，因为要么不符合监管要求，要么实践起来成本很高，但卖方律师应在保密协议中确保这些备份的信息仍然是受保密义务的约束，而且很多情况下卖方会对备份数据的访问权限提出某些限制性的要求，例如仅将访问权限提供给合规人员等。

3） 不再参与拟议交易的通知

卖方为了更全面的掌控竞售流程，有时会在保密协议中要求信息接收方在决定退出交易时及时主动地通知卖方。但对于买方来说，这是一个很难做的事情。其一是因为买方何时不再继续参与交易很多时候没有明确的时间节点，很多交易是跟着跟着就冷下来了，内部并没有形成正式决议不再推进，因此对项目团队而言，很难决定一个时点来通知卖方；其二，对很多私募基金买方而言，他们每年评估的交易数量非常多，实践中可能无法就某一个特定交易通知卖方。

7 结语

以上简要介绍了美国竞标出售流程中保密协议的一些要点。在每一点上，基于卖方和买方的谈判地位不同，关注点不同，最终谈成的结果也是不同的。每个点的谈判都是一场攻防战，保密协议虽常见，但却是每一点的谈判都可能刀刀见血，深刻理解这些要点对交易流程的影响，才能化繁为简，最好地维护客户的利益。

脚注：

[1] 在涉及上市公司作为卖方或目标公司的并购的交易中，这实际上给了买家第二次出价的机会（second bite）。因此，卖方可能还会增加一个条款，即 don't ask don't waive 的条款，即买方不能要求卖方豁免 standstill 条款。Don't ask don't waive 条款的目的即鼓励买家给出最好的价格，因为买家只有一次出价的机会。

[2] 由于并购交易的双方在交易达到反垄断申报标准时需要向反垄断主管机关申报，经主管机关批准（或在特定期限内未采取任何行动，即 waiting period）后方可交割，因此双方在交割前采取的一系列旨在促进双方在交割后更好且更迅速地合并的行为被统称为抢跑（gun-jumping）。

[3] 在特拉华州法院 2012 年的 Martin Marietta Materials, Inc. v. Vulcan Materials Co.一案中，法庭认为 Martin Marietta 在向美国证监会（SEC）提交的文件中披露了有关拟议交易谈判的细节，但是在判断该等披露是否是本条所述的因合规目的的披露时，法庭认为双方在就该因合规目的的披露时考虑的是因监管机构外部要求而触发的披露，Martin Marietta 因发起敌意收购和征集代理投票权这种自主的行为而使其主动受限于监管机构的披露要求不适用本条规定的例外。

附录五十一

碳中和 | 让 ESG 投资带来绿色的未来

来源： 北京市竞天公诚律师事务所 作者：王勇 何天程 日期：2021 年 5 月 8 日

序言

习近平主席在 2020 年 9 月在第 75 届联合国大会提出我国 2030 年前“碳达峰[1]”、2060 年前“碳中和”目标，绿色低碳已作为我国《中华人民共和国国民经济和社会发展第十四个五年规划和 2035 年远景目标纲要》（“十四五”）的重点工作之一，各部委和地方也已配套出台了一系列政策，对未来的碳达峰、碳中和工作制定目标与具体规划。众多 PE/VC 机构也表示在电力、交通、工业、新材料、建筑、农业、负碳排放以及信息通信与数字化等领域具有重要的投资机遇，且 PE/VC 机构在助力实现碳达峰、碳中和目标的方向上大有可为。

一、“碳达峰”、“碳中和”带来的政策变化

中国在 2014 年 11 月的《中美气候变化联合声明》中首次正式提出 2030 年左右有望实现碳达峰（peak carbon dioxide emissions），即“中国计划 2030 年左右二氧化碳排放达到峰值且将努力早日达峰，并计划到 2030 年非化石能源占一次能源消费比重提高到 20%左右”。“碳中和”（Carbon Neutrality）比碳达峰更进一步，是指企业、团体或个人在一定时间内直接或间接产生的二氧化碳或温室气体排放总量，通过节能减排、碳汇[2]增减平衡等形式，以抵消自身产生的二氧化碳或温室气体排放量，达到相对“零排放”。

作为“十四五”的重点工作之一，各部门和地方政府已开始紧锣密鼓的出台政策，对未来碳达峰和碳中和完成目标作出具体规划；上海、广东、浙江、江苏、海南、青海、天津、福建等省（直辖市）也提出了率先实现碳达峰目标或行动方案；其中，化石能源实现向清洁能源的转变尤为重要。

地区	政策	目标	措施
上海市	十四五规划[3]	2025 年实现碳达峰	2021 年 3 月 18 日，上海市生态环境局与崇明区人民政府签署共建世界级生态岛碳中和示范区合作框架协议。
广东省	十四五规划[4]	推动碳排放率先达峰	推动绿色低碳技术创新和清洁生产，推进绿色化改造，发展绿色建筑。推进能源革命，积极发展风电、核电、氢能等清洁能源，建设清洁低碳、安全高效、智能创新的现代化能源体系。
浙江省	十四五规划[5]	2035 年碳排放达峰后稳中有降	构建绿色低碳的现代能源体系，包括：（1）全面提升能源安全保障能力，大力发展可再生能源；（2）打造油气全产业链，打造国家级油气储备基地；（3）加快构建现代能源治理体系，深入推进能源革命。

江苏省	政府工作报告[6]	力争提前实现碳达峰	制定实施二氧化碳排放达峰及“十四五”行动方案，加快产业结构、能源结构、运输结构和农业投入结构调整，扎实推进清洁生产，发展壮大绿色产业，加强节能改造管理，完善能源消费双控制度，提升生态系统碳汇能力，严格控制新上高耗能、高排放项目，加快形成绿色生产生活方式，促进绿色低碳循环发展。
海南省	十四五规划[7]	2025年初步建成清洁低碳、安全高效的能源体系	推进能源资源节约型社会建设，深入实施能源消耗总量和强度“双控”制度，制定实施碳排放达峰行动方案，全方位全过程推行绿色规划、绿色设计、绿色投资、绿色建设、绿色生产、绿色流通、绿色生活、绿色消费，提高能源资源利用综合效益，积极发展循环经济，促进经济社会发展绿色转型。
青海省	政府工作报告[8]	2035年率先实现碳排放达峰	构筑绿色低碳循环发展的经济体系，坚持生态优先、绿色发展导向，加快构建具有青海特色的现代经济体系。壮大生态经济，着力推进国家清洁能源示范省建设。
天津市	十四五规划[9]	做好碳达峰、碳中和工作，制定实施力争碳排放提前达峰行动方案	加快形成绿色发展方式，做到（1）推进绿色低碳发展，加大重点行业清洁生产推行力度；（2）促进资源节约高效循环利用，严格实行能耗总量和强度“双控”；（3）推广绿色生活方式、深入实施绿色生活创建行动。
福建省	十四五规划[10]	碳排放强度持续降低，单位地区生产总值能源消耗降低等完成国家下达目标	构建清洁低碳安全高效的能源体系，优化能源布局、完善能源结构、大力降低能耗、加快新能源产业创新示范区建设；促进绿色低碳循环发展，全力推进绿色生产、推进资源节约集约循环利用、加快推进碳达峰、践行绿色生活方式。

从上述目标和路径可以看出，各地实现“碳达峰”和“碳中和”目标主要依靠加快调整优化产业结构（包括严控高耗能产业）、能源结构（包括限制煤炭、发展清洁能源、落实阶梯电价）、技术升级（包括发展新能源汽车、绿色建筑、规模化储能等）、推广理念（包括向民众推行绿色生活方式、宣传教育环境保护）以及生态碳汇等。

二、“碳中和”带来的投资变化

碳中和属于 ESG 的投资理念。“ESG”分别代表环境（Environment）、社会（Social）和公司治理（Governance），其核心理念是倡导在投资决策过程中充分考虑环境、社会和公司治理等因素，而非仅以获取高投资回报率为目标。

作为互联网数字经济体系基础设施的数据中心一直是公认的高耗能产业，各大互联网巨头致力于通过不断创新科技推动数据中心的碳减排。例如，阿里巴巴在其《迈向零碳时代》的 2021 减碳账单报告中提出“如果中国所有数据中心都采用液冷技术一年省电接近一个三峡”。

2021 年 1 月 12 日，腾讯宣布启动碳中和规划，以积极响应中国碳中和目标；腾讯亦将推进碳核查，并结合国际经验与中国实际状况，制定碳中和的策略与路线图，并提出了“科技向善”（TECH FOR GOOD）的理念。马化腾在两会期间建议，科技企业实现碳中和，意义不仅在于节能减排，更重要的是倒逼低碳技术转型。例如：腾讯“AI+环保”的新布局可看出腾讯正在探索人工智能升级全球基础设施方面的潜力。此外，阿里和华为早在 2015 年合作发布的“智能光伏云”、京东拟在其物流中心仓储屋顶建设的分布式光伏发电系统等；亦可以看出光伏在应对“碳达峰”和“碳中和”重大挑战上的潜力，光伏提供的电力脱碳解决方案也带动了对储能系统、特高压领域的深入研究和投资[11]。

2021 年 3 月 17 日，高瓴产业与创新研究院联合北京绿色金融与可持续发展研究院发布了《迈向 2060 碳中和——聚焦脱碳之路上的机遇和挑战》的研究报告，梳理了以下与碳中和相关的八大重点领域的投资机会：

碳中和

- **电力：** 光伏、风电、智能电网、微网技术、微网系统、分布式发电、储能技术
- **交通：** 氢能、生物燃料、海运和航空领域的低碳技术创新
- **工业：** 钢铁、水泥等行业的脱碳技术
- **新材料：** 用循环利用再生技术、生物基高分子材料替代化石能源材料
- **建筑：** 零碳建筑、多能互补系统、建筑材料零碳化
- **农业：** 人造肉、精准农业、基因编辑等
- **负碳排放：** 低成本的碳汇、碳捕集封存和利用、直接空气碳捕集
- **信息技术与数字化领域：** 智慧建筑、智慧能源、智能交通、智慧农业、智慧制造等

我们也注意到许多 PE/VC 机构已在新能源（如光伏、氢能）、新能源技术、材料、工艺等绿色新领域及其生态进行了投资布局。各地政策中对上述热点投资领域也有迹可循。“绿水青山就是金山银山[12]”，同时，绿色产业亦具有投资大、高风险、周期长、回报率较低等特点，更需要绿色基金的扶持。

三、绿色基金

1. 我国绿色基金的起源与发展

ESG 投资在西方较为成熟（详见我们于 2019 年 5 月 22 日发布的研究文章《ESG——让投资拥有温度[13]》），而属于 ESG 投资下的绿色基金在我国的发展起步较晚，规模较小，也有早期的绿色基金因政策不明朗而夭折[14]；但十三五规划开启了绿色基金的政策红利期，我国第一支国家级的绿色基金——由财政部领衔的国家绿色发展基金（首期规模 885 亿元）于 2020 年 7 月 14 日横空出世。

2015 年 10 月 29 日

《中共中央关于制定国民经济和社会发展第十三个五年规划的建议》和党的十八届五中全会均明确提出了要加快发展绿色金融，其中绿色金融工具就包括了绿色基金[15]。

2016 年 8 月 30 日

习近平总书记在原中央全面深化改革领导小组第二十七次会议上指出，要利用绿色发展基金等金融工具和相关政策为绿色发展服务。

2016 年 8 月 31 日

《中国人民银行、财政部、发展改革委、环境保护部、银监会、证监会、保监会关于构建绿色金融体系的指导意见》（银发[2016]228 号）明确支持设立各类绿色发展基金，实行市场化运作；中央财政整合现有节能环保等专项资金设立国家绿色发展基金，投资绿色产业，体现国家对绿色投资的引导和政策信号作用；鼓励有条件的地方政府和社会资本共同发起区域性绿色发展基金，支持地方绿色产业发展；支持社会资本和国际资本设立各类民间绿色投资基金；政府出资的绿色发展基金要在确保执行国家绿色发展战略及政策的前提下，按照市场化方式进行投资管理；地方政府可通过放宽市场准入、完善公共服务定价、实施特许经营模式、落实财税和土地政策等措施，完善收益和成本风险共担机制，支持绿色发展基金所投资的项目。

2018 年 6 月

中共中央、国务院印发的《关于全面加强生态环境保护、坚决打好污染防治攻坚战的意见》提出“设立国家绿色发展基金”。

2019 年 12 月 26 日

生态环境部在答记者问中表示，为帮助企业解决融资难的问题，将推动设立国家绿色发展基金，2020 年将正式运行[16]。

2020 年 7 月 14 日

国家绿色发展基金成立，其管理公司由财政部等组建。国家绿色发展基金是指经国务院批准，由财政部、生态环境部、上海市人民政府三方发起成立的绿色发展领域的国家级投资基金。基金首期规模 885 亿元，由中央财政和长江经济带沿线的 11 个省市地方财政共同出资，同时也吸引社会资本参与，以公司制形式参与市场化运作，发挥财政资金的带动作用，引导社会资本支持环境保护和污染防治、生态修复和国土空间绿化、能源资源节约利用、绿色交通和清洁能源等领域。

在国家政策的引导下，我国各级政府发起绿色基金已成为一种趋势，以带动绿色投资，例如：

地方	鼓励政策	落地情况
内蒙古	《内蒙古自治区人民政府办公厅关于印发培育发展绿色基金工作方案的通知》（内政办发[2016]143 号）[17]	2018 年 12 月 13 日,内蒙古财信投资集团（内蒙古自治区财政厅 100%控股）与蒙草生态在呼和浩特共同出资发起设立自治区 PPP 绿色产业基金；该 PPP 绿色基金一期规模 3.5 亿元，其中财信集团出资 1.05 亿元，蒙草生态出资 2.45 亿元，用于支持内蒙古生态修复 PPP 项目。
河北省	《关于构建绿色金融体系的实施意见》[18]	2018 年 12 月 21 日，河北信投集团（河北省国资委 100%控股）与国际绿色经济协会签署战略合作协议并共同发起设立河北绿色经济发展基金，首期规模 20 亿元。
江苏省	《关于深入推进绿色金融服务生态环境高质量发展的实施意见》（苏环办[2018]413 号）[19]	2019 年 4 月，江苏省首支绿色股权投资基金——江苏聿泉绿色产业股权投资基金落户宜兴，该基金由江苏省政府投资基金（持有 20%的基金份额）、宜兴市产业引导股权投资基金（持有 10%的基金份额）会同社会资本共同发起设立，募集规模为人民币 20 亿元，投资期 4 年，投资方向为节能环保、新能源、新材料领域[20]；基金管理人为兴业银行控制的兴投（平潭）资本管理有限公司。
北京市	《国务院关于全面推进北京市服务业扩大开放综合试点工作方案的批复》（国函[2019]16 号）[21]	积极开展绿色金融改革创新，探索发展绿色金融工具，开展排污权、水权、用能权等交易，支持境外投资者依法合规参与绿色金融活动，支持北京建设全球绿色金融和可持续金融中心。
浙江省湖州市	《湖州市绿色产业基金实施办法（试行）》（湖商务联发[2020]23 号）[22]	建立总规模 500 亿元的绿色产业基金[23]，基金围绕支持战略性新兴产业发展，着力培育发展新能源汽车、数字经济、高端装备、生物医药四大新兴产业，重点发展新能源汽车、集成电路、人工智能、5G 通信、生物技术、智能物流装备、节能环保等领域。

	《湖州市重大项目专项贷款和财政绿色专项贴息资金实施办法》[24]	同时，还安排了每年新增300亿元以上的绿色项目专项贷款并安排1亿元财政绿色专项贴息资金支持项目引进推进、投产达产。
浙江省丽水市	《丽水市高质量绿色发展产业基金管理细则（试行）》（丽财企〔2020〕247号）[25]	2020年11月25日，丽水市高质量绿色发展产业基金有限公司正式成立，总规模60亿元，是浙江丽水本土首支“市本级政府产业母基金”。
辽宁省	《辽宁省人民政府关于印发辽宁省“十三五”节能减排综合工作实施方案的通知》（辽政发〔2017〕21号）[26]	2020年10月27日，辽宁省低碳绿色产业投资基金[27]正式签约，该基金由辽宁省环保产业协会牵头，社会资本参与，整体规模设定为30亿元，首期5亿元，旨在投资辽宁省环保产业领域的优秀企业股权、环保领域重点工程项目、先进环保装备制造、智慧环保、碳汇交易等领域，以资本赋能产业，促进辽宁省环保产业实现高质量发展。

此外，由碳中和引发的投资机会也受到了私募股权投资机构的关注。例如，光大一带一路绿色股权投资基金（总规模100亿元，首轮募集成功30亿元）表示，将沿着能源生产端、能源利用端和减碳支持端三条“赛道”，联合优质合作伙伴开展碳中和投资布局，打造国内首支完整采用ESG标准的股权投资基金，促进碳中和目标的实现。据清华大学研究机构估算，仅相关能源基础设施领域2020-2050年的累计投资需求就高达100~138万亿元，带动的其他节能环保产业发展更是不可估量。私募股权投资机构将发挥重要作用。

2. 绿色投资指引

中国证券投资基金业协会（“基金业协会”）在国内绿色投资理念和实践倡导方面扮演了积极角色。基金业协会于2019年3月18日发布了《关于提交<绿色投资指引（试行）>自评估报告的通知》（“《通知》”），作为基金业协会于2018年11月发布的《绿色投资者指引（试行）》（“《指引》”）的具体实施文件。

基金业协会于2020年3月发布的基金管理人绿色投资自评估报告中表示，公募基金管理人的绿色投资更为普遍，纳入绿色投资理念的基金管理人也并不在少数。虽然公司战略的相关表述中很少出现“绿色投资”字样，但绿色投资理念多体现为公司会关注环保、清洁能源等相关产业。

《通知》的发布反映出在国内私募基金领域，绿色投资从一个值得关注的话题逐渐变成了需要相关资产管理机构切实履行相关义务的实践原则之一。

3. 我国绿色投资的主要参与者及实践

根据基金业协会于 2021 年 2 月发布的《基金管理人绿色投资自评估报告（2020）》[28]，倡导并实践绿色投资的主要还是公募基金。私募证券投资基金管理人在《指引》框架下积极探索绿色投资战略、绿色投资研究和制度建设，但绿色投资目标的产品较少，绿色投资体系建设有待进一步加强。私募股权创投基金管理人绿色投资方向广阔，在对被投企业开展绿色尽职调查方面有积极表现。

在绿色投资实践中（无论是作为 FOF 型投资者投资管理公司，还是直投项目公司），通常涉及的环节及相应的常见操作包括：

（1）尽职调查阶段：

主动管理的绿色投资产品，应当将绿色因素纳入基本面分析维度，可以将绿色因子作为风险回报调整项目，帮助投资决策；应当将不符合绿色投资理念和投资策略的投资标的纳入负面清单。

（2）合同制定阶段：

在相关交易文件（基金合同、投资合同等）中将绿色投资理念、绿色投资体系建设、绿色投资目标融入公司管理运营过程中，并进行定期披露和报告绿色基准、绿色投资策略以及绿色成分变化等信息。

（3）投后管理阶段：

在组合管理过程中，应当定期跟踪投资标的环境绩效，更新环境信息评价结果，对资产组合进行仓位调整，对最低评级标的仓位加以限制。

在上述环节中，合同制定阶段尤为关键。在合同制定阶段中，在什么文件中体现绿色投资原则（如在基金合同还是在附属协议中体现投资者要求的绿色投资相关条款将涉及诸多不同的考量因素）、设置何种绿色投资条款等因素将最终决定绿色投资原则的贯彻执行。以投资者投资私募股权、创业投资基金为例，常见的绿色投资条款类别包括：

（1）管理机构对绿色投资政策、标准及/或特殊规定的执行承诺（如从以下几个维度来考虑标的资产的环境评价指标：环境风险暴露、负面环境影响、正面绿色绩效和环境信息披露水平）；

（2）基金投资限制或投资者不参与相关投资选择权，即投资者可能会对基金投资提出额外的限制要求，或要求获得不参与特定投资的选择权（opt-out / excuse right）；

（3）要求管理机构投资决策过程中整合绿色投资因素；以及

（4）管理机构向全体投资者或特定投资者提供绿色投资定期报告或绿色投资重大事件报告等。

值得注意的是，虽然在我国私募基金的基金文件中明确体现绿色投资条款尚未成为一种标准做法，但已成为一种不断扩大的实践。《基金管理人绿色投资自评估报告（2020）》的数据表明，将“绿色投资”明文纳入公司战略的样本公募机构（共 37 家）、样本私募证券机构（共 197 家）比例分别为 40.5%和 20%，其中，约半数的公募机构、多数私募证券机构向投资者或公众披露了绿色投资战略（披露渠道包括公司官网、基金合同与招募说明书、第三方平台等）。35.1%的样本公募机构设定了简要的绿色投资业务目标，但目标完成情况披露度较低，仅有 38.5%；类似的，仅 8 家样本私募证券机构声称

发行过或正在发行以绿色投资为目标的产品，产品只数合计 8 只。样本私募股权创投基金管理人（共 224 家）与私募证券投资基金管理人特征近似，仅有 19 家样本私募股权机构声称发行过或正在发行以绿色投资为目标的产品，产品只数合计 21 只，且上述产品大部分遵循特定的绿色投资策略，锚定清洁能源、节能减排、绿色农业等方向，缺乏全局性长期性的绿色投资战略安排。

四、绿色投资展望

可以看到，各地政府已将“碳达峰”、“碳中和”作为一个重要的发展方向提上了各自的议程，越来越多的基金管理机构和投资者认识到绿色投资会成为一个对基金管理领域产生深远影响的因素，而非仅仅是一个在大环保概念下的水花。同时，我们也可以看到对于绿色投资政策与基金实践的整合，很难用“一刀切”式的解决方法，而是在各参与方的不断实践中摸索前进。鉴于基金行业，尤其是一级市场的私募股权、创业投资基金对绿色产业所具有的广泛影响，我们有理由相信绿色投资与基金投资实践的不断深入融合将成为我国绿色投资实践的重要催化剂，并对我国经济社会可持续发展产生深远的积极影响。

注释

[1]详见央视新闻 https://m.news.cctv.com/2021/04/17/ARTIF5KHm2MH5FeU6WEBL6ZO210417.shtml

[2]碳汇是指通过植树造林、植被恢复等措施，吸收大气中的二氧化碳，从而减少温室气体在大气中浓度的过程、活动或机制。

[3]《中共上海市委关于制定上海市国民经济和社会发展第十四个五年规划和二〇三五年远景目标的建议》，详见 http://www.shanghai.gov.cn/nw12344/20210130/54c5aca1063e40a7a69a0ae5874ba4ba.html

[4]《中共广东省委关于制定广东省国民经济和社会发展第十四个五年规划和二〇三五年远景目标的建议》，详见 http://www.gd.gov.cn/gdywdt/gdyw/content/post_3152459.html

[5]《浙江省国民经济和社会发展第十四个五年规划和二〇三五年远景目标纲要》，详见 http://www.zj.gov.cn/art/2021/2/5/art_1229463129_59083059.html

[6]《政府工作报告——2021 年 1 月 26 日在江苏省第十三届人民代表大会第四次会议上》，详见 http://www.jiangsu.gov.cn/art/2021/2/2/art_37384_9661526.html

[7]《海南省国民经济和社会发展第十四个五年规划和二〇三五年远景目标纲要》，详见 http://www.hainan.gov.cn/hainan/zymygxwzx/202101/645dd5a836394e29b684448f7c83077e.shtml

[8]《政府工作报告——2021 年 1 月 30 日在青海省第十三届人民代表大会第六次会议上》，详见 http://www.qh.gov.cn/zwgk/system/2021/02/09/010376174.shtml

[9]《天津市人民政府关于印发天津市国民经济和社会发展第十四个五年规划和二〇三五年远景目标纲要的通知》，详见 http://www.tj.gov.cn/zwgk/szfwj/tjsrmzf/202102/t20210208_5353467.html

[10]《福建省人民政府关于印发福建省国民经济和社会发展第十四个五年规划和二〇三五年远景目标纲要的通知》，详见 http://www.fujian.gov.cn/jdhy/zcjd/202103/t20210329_5558447.htm

[11]详见远川研究所：“碳中和”背后的中国能源大三角，https://new.qq.com/rain/a/20210408A0DR2B00

[12]这是时任浙江省委书记习近平于 2005 年 8 月在浙江湖州安吉考察时提出的理念。

[13]详见 http://www.jingtian.com/Content/2020/07-15/1719352813.html

[14]例如广东省科技厅于 2009 年上半年启动了“广东绿色产业投资基金”的筹备工作，但鉴于国家及地方关于产业引导基金成立及监管相关配套政策不明朗。实际筹备工作已于 2011 年底终止；具体公告详见 http://gdstc.gd.gov.cn/gkmlpt/content/0/630/post_630086.html?jump=false#726

[15]详见 http://theory.people.com.cn/GB/n1/2016/0203/c83865-28108304.html

[16]详见 https://baijiahao.baidu.com/s?id=1654000426366165164&wfr=spider&for=pc

[17]详见 http://www.nmg.gov.cn/zwgk/zfgb/2016n_4794/201621/201609/t20160930_308194.html

[18]详见 http://dfjr.hebei.gov.cn/content/797/28.html

[19]详见 http://czt.jiangsu.gov.cn/module/download/downfile.jsp?classid=0&filename=8cfab87d222c4b389867682b9f2b5d88.pdf

[20]详见 http://czt.jiangsu.gov.cn/art/2019/7/2/art_7938_8550129.html

[21]详见 http://www.gov.cn/zhengce/content/2019-02/22/content_5367708.htm

[22]详见 http://huzcredit.huzhou.gov.cn/article/2020/04/article_bb4af46371b61afe0171bad112200033.htm

[23]《湖州市绿色产业基金实施办法（试行）》第一条：“湖州市绿色产业基金由湖州市人民政府及下辖各区县人民政府主导设立，资金来源包括公共财政预算安排资金、盘活的财政存量资金、基金投资收益以及其他符合政策的资金。市本级、区县构建政府产业基金目标规模分别为：市本级 120 亿元、吴兴区 70 亿元、南浔区 40 亿元、南太湖新区 100 亿元、德清县 60 亿元、长兴县 70 亿元、安吉县 40 亿元。”

[24]详见 http://www.huzhou.gov.cn/art/2020/5/25/art_1229213493_55087391.html

[25]详见 http://www.lishui.gov.cn/art/2020/12/30/art_1229322051_2222647.html

[26]详见 http://www.ln.gov.cn/zfxx/zfwj/szfwj/zfwj2011_119230/201704/t20170427_2883215.html

[27]根据公开查询，辽宁省低碳绿色产业投资基金有限公司于 2020 年 9 月 28 日成立，注册资本 5000 万元。

[28]详见 https://www.amac.org.cn/businessservices_2025/ywfw_esg/esgyj/ygxh/202102/P020210219319405199264.pdf

附录五十二

君合法评丨期货法草案观察：关于其他衍生品交易的单一协议及净额结算条款

来源： 君合法律评论　作者：朱嘉寅　日期：2020 年 5 月 7 日

目录

一、期货法草案有条件地认可了单一协议制度

二、期货法草案突破性地认可了终止净额结算制度

我们的观察

近日，《中华人民共和国期货法(草案)》(简称“期货法草案”)首次亮相，引发了业界的极大关注。期货法草案的亮点颇多，其中就包括设专章规定了“其他衍生品交易” (即区别于期货的非标准化场外衍生品交易)1，该等立法模式也有利于构建我国统一金融衍生品市场。而“其他衍生品交易”章节中最引人瞩目的无疑是我国首次在法律层面对单一协议以及终止净额结算制度作出了规定，本文系笔者对于相关规定的观察及初步思考。

一 期货法草案有条件地认可了单一协议制度

期货法草案第三十五条规定：“依照本法规定备案的主协议、主协议项下的全部补充协议以及交易双方就各项具体交易做出的约定等，共同构成交易双方之间一个完整的单一协议，具有法律约束力。”该条涉及衍生品交易领域的支柱制度之一——单一协议，该制度旨在对抗破产企业管理人（以下简称“管理人”）依据《破产法》享有的拣选权。2 具体而言，单一协议制度能够避免衍生品交易双方之间达成的每一笔具体交易被视为独立的合同，进而避免管理人可以选择继续履行对破产企业有利的交易，而选择解除对破产企业不利的交易。期货法草案原则性地认可了单一协议制度适用于其他衍生品交易。

同时，期货法草案对于单一协议制度的生效也规定了一定的限制条件，即按照期货法草案规定备案后的主协议才能与其补充协议、具体交易约定构成有效的单一协议。期货法草案第三十四条同时规定：“行业协会或者组织开展其他衍生品交易的机构应当将其他衍生品交易中采用的主协议等格式合同文本，报送国务院授权的部门备案”。就行业协会发布的标准主协议而言，国内行业协会发布的主协议通常已经在国务院授权的相关监督管理机构备案或者经相关机构认可，前述备案要求对国内行业协会发布的主协议影响不大。例如，中国银行间市场交易商协会发布的《中国银行间市场金融衍生产品交易主协议》。3

但是，期货法草案设置的备案条件未充分考虑国际行业协会发布的主协议。不同于国内行业协会，国际行业协会制定的主协议历史悠久，发布之初也未经我国相关监管部门授权或者同意，要求国际行业协会进行主协议备案势必会引发一些实操问题。由于国际行业协会的主协议在市场上被广泛运用(例如国际掉期及衍生工具协会发布的主协议)，可能涉及由不同部门监督管理的衍生产品品种，正式落地的期货法及其配套规则应当积极考虑并回应国际行业协会的主协议是否需要备案以及如何备案的问题。此外，实践中还存在开展衍生品交易的金融机构自行制定主协议的情况，为保障其中单一协议约

定的法律效力，金融机构需要根据制定主协议所适用的衍生品交易类型，判断如何向相关的监督管理机构备案，或者退而选择使用行业协会经过备案的标准化主协议。

最后，实践中出于种种考量，金融机构在开展某些简单衍生品交易时(例如外汇远期交易)可能不会与交易相对方签署主协议。虽然在司法实践中，已有部分法院认定交易双方未签订独立的衍生品交易主协议并不能否认双方之间形成衍生品交易合同关系，4 但依据期货法草案第三十五条所规定的原则，未签署主协议的当事人之间达成的多笔衍生品交易能否适用单一协议制度将存在较大的法律风险。

二 期货法草案突破性地认可了终止净额结算制度

在有条件地认可单一协议制度地基础上，期货法草案第三十七条进一步认可了终止净额结算制度。期货法草案明确以单一协议方式从事其他衍生品交易的，可以依照协议约定终止交易，并按净额对协议项下的全部交易盈亏进行结算。同时更进一步明确，前述做出的终止净额结算行为不因交易任何一方依法进入破产程序而无效或者撤销。中国是否承认终止净额结算的可执行性是衍生品市场长久关注的问题，在此前的司法实践中虽然已有法院在不涉及破产的情况下明确表示了对于净额结算的支持 5，但在交易对手发生破产事件时，主协议项下涉及多笔交易的终止净额结算是否能得到中国法院的认可仍有不确定性。在 2020 年 9 月中央国债登记结算有限责任公司和国际掉期及衍生工具协会联合发布的白皮书《使用人民币债券充抵场外衍生品交易保证金》中仍提到，国际市场仍认为中国是不支持终止净额结算的司法管辖区。6

从此次期货法草案的相关规定看，如果终止净额结算行为在交易任何一方进入破产程序之前已经完成的，其法律效力应当是明确得到了法律的认可，这无疑是突破性的进展。但需要注意的是，从期货法草案第三十七条第二款的内容看，似乎仅明确了已经完成的终止净额结算行为不会因为破产程序而被无效或者撤销，但如果在终止净额结算行为完成前交易一方即进入破产程序的，终止净额结算制度能否得到完全的保障仍有待立法机关进一步明确。具体而言，终止净额结算行为的完成通常是需要一系列步骤的，以国际掉期及衍生工具协会主协议规定为例，在违约事件确定发生后，享有提前终止权的一方需要发出提前终止通知提前终止所有交易并指定提前终止日，随后在合理可行的最短时间内发出提前终止款项计算报告。而由于交易一方发生破产这一违约事件时并无公开信息，享有提前终止权的一方很有可能是在交易对方进入破产程序后才能发出提前终止通知(即便是在适用自动提前终止条款的情况下，当事人通常也只能在交易对方进入破产程序后发出提前终止款项计算报告，完成终止净额结算行为)。因此，我们期望正式施行的期货法能够进一步澄清并回应该等现实问题，明确交易一方进入破产程序后，当事人仍然可以按照协议的约定提前终止衍生品交易并进行终止净额结算，且终止净额结算并不需要受制于《破产法》的相关限制性规定(特别是《破产法》第 18 条关于管理人选择权的规定以及第 40 条关于抵销权限制的规定)。

我们的观察

期货法草案关于其单一协议及终止净额结算制度的规定无疑是突破性的，为我国建立与国际接轨的衍生品交易市场体系迈出了坚实的一步。当然，期货法草案目前关于衍生品交易主协议的备案要求如何落地、终止净额结算制度的可执行性是否需要进一步明确和澄清也是立法机关需要考虑的问题，我们将持续保持关注。

1.《中华人民共和国期货法（草案）》第三条：本法所称其他衍生品，是指价值依赖于标的物价值变动的、非标准化的远期交割合约，包括非标准化的期权合约、互换合约和远期合约。

2.《中华人民共和国企业破产法》第十八条：人民法院受理破产申请后，管理人对破产申请受理前成立而债务人和对方当事人均未履行完毕的合同有权决定解除或者继续履行，并通知对方当事人。管理人自破产申请受理之日起二个月内未通知对方当事人，或者自收到对方当事人催告之日起三十日内未答复的，视为解除合同。

3. 中国银行间市场交易商协会公告[2009]第 5 号：《主协议》文本已经交易商协会第一届常务理事会第三次会议审议通过，并在中国人民银行和国家外汇管理局备案，现予以发布。

4. (2012)穗中法民四初字第 13 号

5. (2015)浦民六（商）初字第 S2958 号

6. 中央国债登记结算有限责任公司、国际掉期及衍生工具协会著，《使用人民币债券充抵场外衍生品交易保证金》：近年来，尽管中国司法机关和监管机构在多场合表示对终止净额结算条款的效力持积极态度，但因相关制度缺位，国际市场仍认为中国是不支持终止净额结算的司法管辖区：一是因为中国法未明确认可“单一协议”概念，亦未对破产情况下的终止净额结算规则予以特别保护，提前终止权可能无法对抗破产管理人的挑拣履行权。二是中资金融机构破产流程有待进一步完善，暂未充分考虑在实际风险处置中，如何能够有效实现终止净额结算权利，给快速、有序处置危机银行提供充分保障。三是与净额结算安排相关的机制建设，如配套的资本缓释计量管理办法等有待明确。

附录五十三

君合法评丨公司创始股东对出资缴纳连带担责问题研究

来源： 君合法律评论 作者：季光明 黄海凡 日期：2021 年 5 月 9 日

目录

引言

一、创始股东间就初始出资连带担责

二、创始股东间就增资连带担责

三、创始股东就非创始股东出资连带担责

四、创始股东连带担责对投资并购等业务的影响

五、结语

引 言

一般认为,有限责任公司（以下简称“公司”）1 的股东以各自认缴的出资额为限对公司承担有限责任，股东与其所投资的公司以及各股东之间彼此独立，如无特别约定（提供担保等），相互之间通常不承担连带责任，此为公司股东有限责任的基本内涵。当然，公司股东的有限责任也非绝对。如果公司股东滥用公司独立法人地位和股东有限责任，逃避债务，严重损害债权人利益的，则会被穿透追责，需要对公司债务承担连带责任，此即所谓刺破公司面纱制度。《公司法》第三条 2 和第二十条 3 分别对股东以认缴出资额为限承担有限责任的原则以及作为该原则例外的刺破公司面纱制度作出了明确规定。

那么，除了《公司法》第二十条规定的刺破公司面纱情形外，公司股东是否就如《公司法》第三条所规定，仅承担以自己所认缴出资额为限的有限责任呢？

对于公司设立时的股东（以下简称“创始股东”）而言，这个问题的回答是否定的。《公司法》第三十条规定，创始股东需就其他创始股东作为设立公司出资的非货币财产价值明显不足承担无过错连带责任。此外，根据《公司法》相关司法解释及其判例，创始股东之间需就各自在公司设立时认缴的出资（以下简称“初始出资”）以及公司成立后认缴的增资承担无过错连带责任，在特定情况下，创始股东甚至还需就创始股东以外其他股东（以下简称“非创始股东”）的出资义务承担无过错连带责任。换言之，创始股东即使不存在滥用股东有限责任等不正当行为，其对公司所承担责任的上限也不是其认缴的出资额，而是所有创始股东认缴的出资（包括初始出资和增资）以及特定情况下非创始股东认缴的出资之和。这与我们通常认知的股东有限责任原则存在重大偏离。在处理投资并购和债权回收业务时，需要对此予以足够的重视。

一 创始股东间就初始出资连带担责

（一）《公司法》第三十条——创始股东间对设立公司的非货币财产出资实际价额明显不足连带担责

关于公司创始股东间就各自所认缴初始出资的连带责任，与股份有限公司不同 4，《公司法》第三十条仅对非货币出资的情形有所规定，其内容具体如下：

“有限责任公司成立后，发现作为设立公司出资的非货币财产的实际价额显著低于公司章程所定价额的，应当由交付该出资的股东补足其差额；公司设立时的其他股东承担连带责任。”

《公司法》上述条文对“作为设立公司出资的非货币财产”实际价额明显不足之情形，规定创始股东之间需承担无过错连带责任。那么，所谓“作为设立公司出资的非货币财产”该如何理解呢？是指公司设立阶段创始股东认缴的所有非货币财产出资，还是指公司设立阶段即需实缴的非货币财产出资呢?

我们可以从《公司法》条文的变迁情况来加以分析。在 2005 年 12 月 31 日以前，《公司法》就股东初始出资实行的是全额实缴制，创始股东认缴的初始出资在公司设立阶段即需全部缴纳，然后才能办理公司设立登记。此时，公司设立阶段创始股东认缴的出资与该阶段需实缴的出资是一回事，并无区别。在 2005 年 12 月 31 日以前《公司法》第三十一条的具体表述如下：“有限责任公司成立后，发现作为出资的实物、工业产权、非专利技术、土地使用权的实际价额显著低于公司章程所定价额的，应当由交付该出资的股东补交其差额，公司设立时的其他股东对其承担连带责任。” 在“出资”一词之前并无“设立公司”这个限定词。

自 2006 年 1 月 1 日起至 2014 年 2 月 28 日期间，股东出资变更为部分实缴、部分认缴，除有特别规定外，公司设立阶段需缴纳初始出资的 20%作为首期出资，其余初始出资可在公司成立后一定期限内分期缴纳。自此时起，公司设立阶段创始股东认缴的出资与该阶段需实缴的出资出现了区别。自 2006 年 1 月 1 日起施行的修订后《公司法》第三十一条的表述调整如下：“有限责任公司成立后，发现作为设立公司出资的非货币财产的实际价额显著低于公司章程所定价额的，应当由交付该出资的股东补足其差额；公司设立时的其他股东承担连带责任。”之前相关条文中“作为出资”的表述被调整为“作为设立公司出资”，在“出资”之前增加了“设立公司”的限定词。

《公司法》经 2014 年 3 月 1 日再次修订后，除了银行、证券等部分特定行业仍实行实缴制外，股东出资原则上已改为全额认缴制，而相关条文中“作为设立公司出资”这一表述则维持不变。

根据《公司法》第三十条前后文意以及变迁经过可以推定，所谓“作为设立公司出资的非货币财产”，应是指公司设立阶段即需实缴的非货币财产出资，而不包括在公司设立阶段认缴、但可在公司成立后分期实缴的其他非货币财产出资。

作出上述推定一个重要的理论依据是下述通说：公司设立行为属于创始股东的共同行为，在公司设立阶段，创始股东之间属于合伙关系。由此，对于设立阶段即需实缴的出资，创始股东之间应负连带责任。作为可供参考的境外立法例，《意大利民法典》第 2339 条明确规定：“发起人对公司和第三

人就下列事项承担连带责任：完成全部公司资本的认购以及设立公司所必须缴纳的款项；实物出资的财产与本法第 2343 条（实物出资和债权出资的评估作价）规定的保证书中的记载相符合；……”5。

除非法律或当事人之间另有特别规定或约定，创始股东之间的合伙关系应于公司成立之时即告终止。公司成立后，公司获得独立法人资格，创始股东获得有限责任的保护，创始股东与公司之间以及创始股东相互之间的关系应按照公司章程来处理。因此，在设立阶段认缴、但可在公司成立后分期实缴的出资，创始股东之间不应承担连带责任。

综上，按照《公司法》第三十条的规定，公司成立之后，创始股东之间需对公司设立阶段即需实缴的非货币财产出资实际价额明显不足承担连带责任。至于公司设立阶段即需实缴的非货币财产出资完全未缴纳的情形，或者公司设立阶段即需实缴的货币出资未缴纳或未全额缴纳的情形，《公司法》虽未作明确规定，但基于公司设立阶段创始股东间属于合伙关系的通说以及举轻明重的一般道理，创始股东之间也需承担连带责任。至于公司设立阶段认缴但可在公司成立后实缴的出资，要求创始股东之间承担连带责任既缺乏理论基础，也无明确的法律条文依据。

(二) 《公司法解释（三）》第十三条第三款——发起人对创始股东在公司设立时的出资义务履行瑕疵连带担责

最高人民法院制定的《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（三）》（以下简称“《公司法解释（三）》”）第十三条对《公司法》第三十条规定的创始股东连带责任进行了调整。根据该条第三款的规定，创始股东“在公司设立时未履行或者未全面履行出资义务”，公司的“发起人”应与该创始股东承担连带责任 6。

1、适用连带责任的出资范围

根据《公司法解释（三）》第十三条第三款的规定，“股东在公司设立时未履行或者未全面履行出资义务”的，公司的“发起人”应与该股东承担连带责任。与《公司法》第三十条相比，《公司法解释（三）》第十三条第三款的规定一方面删除了关于“出资”的限定词“设立公司”，另一方面又将“未履行或者未全面履行出资义务”的发生时间限定为“在公司设立时”。

关于“股东在公司设立时未履行或者未全面履行出资义务”的表述可能有以下两种理解：其一是，在公司设立阶段，创始股东未履行或未全面履行此时应实缴出资的缴纳义务；其二是，在公司设立阶段，创始股东未履行或未全面履行此时认缴的所有出资的缴纳义务。

上述两种理解中，前者将有关连带责任的适用范围限于创始股东在公司设立阶段即应实缴的出资，至于章程规定在公司成立之后缴纳的出资，无论在公司设立时是否提前履行或在设立之后是否按期履行，均不属于有关连带责任的适用范围。而后者则将有关连带责任的适用范围扩张至创始股东在公司设立阶段认缴的所有出资，无论章程规定的出资缴纳期限是公司设立阶段还是公司成立之后，只要某一创始股东在公司设立阶段未全面履行已认缴所有出资的缴纳义务，均属于有关连带责任的适用范围。

根据《公司法解释（三）》颁布时 7 施行的《公司法》第二十六条规定，公司设立时全体股东应缴纳不少于注册资本百分之二十且不低于法定注册资本最低限额的出资，其余部分应在公司成立后两年内缴足，投资公司则可以在五年内缴足。现行《公司法》已取消了公司设立时首期出资以及公司成

立后出资缴纳期限的强制性规定，股东缴纳出资的期限原则上由章程自行规定 8。包括创始股东在内的所有股东，均享有出资缴纳的期限利益。

期限利益是股东一项重要的法定权益，除公司破产、解散等特殊情形外，缴纳期限未到，股东就无需缴纳出资，其他股东或公司无权要求其提前缴纳未到期的出资，公司债权人也无权要求其对公司债务不能清偿的部分承担补充赔偿责任。鉴于创始股东无需在公司设立时提前缴纳期限未到的出资，因此，相关主体无权根据《公司法解释（三）》第十三条第一款或第二款的规定，要求创始股东提前缴纳出资或对公司债务不能清偿的部分承担补充赔偿责任，相应地，《公司法解释（三）》第十三条第三款规定的发起人连带责任也就无从谈起。

结合上文关于《公司法》第三十条理解的分析，笔者认为，《公司法解释（三）》第十三条第三款关于“股东在公司设立时未履行或者未全面履行出资义务”的表述应采取第一种理解，即：在公司设立阶段，创始股东未履行或未全面履行此时应实缴出资的缴纳义务。因此，有关连带责任的适用范围限于创始股东在公司设立阶段即应实缴的出资。设立阶段认缴、但可在公司成立后缴纳的出资，无论在公司设立时是否提前履行或在公司成立之后是否按期履行，均不属于有关连带责任的适用范围。

《公司法解释（三）》第十三条第三款对适用连带责任的出资形式未作限定，对履行瑕疵的类型也未作限定，而是采用了“未履行或者未全面履行”这种可涵盖一切履行瑕疵的概括性表述。因此，对于设立阶段应当实缴的出资，无论是货币出资或是非货币财产出资，亦无论是货币出资未缴纳或是非货币财产出资实际价额不足，均属于连带责任的适用范围。

2、连带责任的承担主体

根据《公司法》第三十条，就设立阶段初始出资履行瑕疵承担连带责任的主体是所有创始股东。《公司法解释（三）》第十三条第三款的规定有所变化，改为了“发起人”。按照《公司法解释（三）》第一条的定义，“发起人”须同时满足以下三个条件：其一，为设立公司而签署公司章程；其二，向公司认购出资；其三，履行公司设立职责。在有多名创始股东的情况下，虽然所有创始股东都要签署章程、认缴出资，但公司设立职责可能由部分创始股东负责，而并非一定由所有创始股东共同负责。因此，该“发起人”9 范围应小于或等于创始股东。

笔者认为，《公司法解释（三）》第十三条第三款将连带责任承担主体限缩为“发起人”，对于有限责任公司来说并不妥当。就股份有限公司而言，其具有更为明显的资合性，股东人数没有特别限制，《公司法》对发起人股东和非发起人股东的权利义务和责任进行明确区分，规定发起人股东在享有更多权利的同时，也承担更大的责任 10，这是比较合理的。而有限责任公司具有更强的人合性，股东人数被限定在 50 名以下，《公司法》对于创始股东也未区分发起人股东和非发起人股东，创始股东是否履行公司设立职责从而构成《公司法解释（三）》定义的“发起人”，完全由创始股东内部约定，对于公司外部的债权人而言，难以掌握判断。因此，就有限责任公司而言，按照《公司法》第三十条规定，要求所有创始股东就设立阶段应当实缴的初始出资承担连带责任更为妥当。

(三) 《公司法解释（三）》第十三条第三款在审判实务中的运用

就《公司法解释（三）》第十三条第三款在审判实务中的运用情况，笔者检索到了如下代表性判例 。11

1、胡亚球、胡兴涛与诚美公司股东责任纠纷案

该案的基本事实如下：

张家港市赛晖针织有限公司（以下简称“赛晖公司”） 未能清偿对上海诚美纺织品有限公司（以下简称“诚美公司”）的债务。

胡亚球和胡兴涛作为赛晖公司创始股东，未向赛晖公司缴纳所认缴的出资。

诚美公司对胡亚球和胡兴涛提起诉讼，请求判令胡亚球和胡兴涛在各自未缴出资的本息范围内对赛晖公司未能清偿的债务承担补充赔偿责任，且相互承担连带责任。

江苏省张家港市人民法院作出如下一审判决[(2019)苏 0582 民初 12143 号]：根据《公司法解释（三）》第一条以及第十三条第二款和第三款，认定胡亚球和胡兴涛属于赛晖公司设立时的股东，判令两股东分别在未出资本息范围内对赛晖公司不能清偿的债务承担补充赔偿责任，两股东之间相互承担连带责任。其后，胡亚球和胡兴涛提起上诉，江苏省苏州市中级人民法院作出终审判决[(2020)苏 05 民终 1798 号]，驳回上诉，维持原判。

根据该案公开判决文件，未见胡亚球和胡兴涛就自己是否属于《公司法解释（三）》第一条定义的“发起人”提出抗辩。此外，赛晖公司设立于 2014 年 8 月 21 日，而胡亚球和胡兴涛缴纳出资的期限是 2014 年 12 月 31 日，“在公司设立时”无需缴纳出资。但未见胡亚球和胡兴涛就此提出抗辩。江苏省张家港市人民法院虽然援引了《公司法解释（三）》第一条关于“发起人”的定义，但未论证胡亚球和胡兴涛属于“发起人”，而是以胡亚球和胡兴涛属于“公司设立时的股东”为由判令其连带担责。对于出资缴纳期限问题，未见江苏省张家港市人民法院就此进行审查、认定或阐述。江苏省苏州市中级人民法院只是简单复述了一审法院的裁判结论，未进行具体阐述。

2、长源公司、金隅公司买卖合同纠纷案

该案基本事实如下：

三瑞新材料科技股份有限公司（以下简称“三瑞公司”）未清偿对沧州临港金隅水泥有限公司（以下简称“金隅公司”）的债务。

北京成百星建材有限公司（以下简称“成百星公司”）、吉林省长源外加剂科技有限公司（以下简称“长源公司”）以及沃田资产管理股份有限公司（以下简称“沃田公司”）是三瑞公司创始股东，长源公司和沃田公司已缴足出资，而成百星公司有 1,725.6 万元出资未缴足。

金隅公司对三瑞公司、成百星公司、长源公司和沃田公司提起诉讼，请求判令：三瑞公司清偿债务；成百星公司在未缴出资范围内对三瑞公司不能清偿的部分承担补充赔偿责任；沃田公司、长源公司与成百星公司承担连带责任。

河北省黄骅市人民法院就本案作出如下一审判决[（2019）冀 0983 民初 1492 号]：根据《公司法解释（三）》第十三条第二款、第三款规定，以成百星公司作为三瑞公司股东未全面履行出资义务为由，判令成百星公司在未缴出资范围内对三瑞公司不能清偿的部分承担补充赔偿责任；以沃田公司和长源公司是三瑞公司发起人为由，判令沃田公司、长源公司与成百星公司承担连带责任。其后，长源公司提起上诉，河北省沧州市中级人民法院作出终审判决[(2020)冀 09 民终 2648 号]，驳回上诉、维持原判的。

根据该案公开判决文件，沃田公司辩称自己仅是三瑞公司投资人，不参与公司具体经营，但未见沃田公司和长源公司就自己是否属于《公司法解释（三）》第一条定义的“发起人”提出抗辩。三瑞公司设立于 2015 年 2 月，成百星公司缴纳出资的期限是 2016 年 12 月，成百星公司无需“在公司设立时”履行出资义务，但未见沃田公司和长源公司就此提出抗辩。此外，在金隅公司与三瑞公司开展案涉混凝土交易之前，沃田公司已将其持有的三瑞公司股权全部转让给第三方，沃田公司虽就其已转让全部股权的事实提出抗辩，但未特别强调其转让股权发生在案涉混凝土交易之前这一事实。对于前述“发起人”身份、公司设立时无需缴纳出资以及案涉交易发生前已转让全部股权的问题，未见河北省黄骅市人民法院和河北省沧州市中级人民法院进行审查、认定或阐述。

3、北京庄明与中铁十八局合同纠纷案

该案基本事实如下：

庄明能源（青岛）有限公司（以下简称“青岛庄明”）未清偿对中铁十八局集团建筑安装工程有限公司（以下简称“中铁十八局”）的债务。北京庄明设备有限公司（以下简称“北京庄明”）是有关债务的担保人。

庄明能源有限公司（以下简称“庄明能源”）和北京京城特卫安全顾问有限公司（以下简称“特卫公司”）是青岛庄明的创始股东，庄明能源于 2010 年 9 月 2 日向即墨市工商行政管理局申请设立青岛庄明。庄明能源和特卫公司在青岛庄明中的出资比例分别为 94%和 6%。根据青岛庄明章程规定，庄明能源的出资方式为货币和专有技术，特卫公司的出资方式为货币。庄明能源和特卫公司的货币出资均分为三期，分别在营业执照签发后七个工作日 12、三个月和一年内缴纳。庄明能源和特卫公司均未按期足额缴纳公司章程中规定的各自所认缴的出资额。

中铁十八局对青岛庄明、庄明能源以及特卫公司等提起诉讼，请求判令：青岛庄明偿还债务本息；庄明能源和特卫公司在未缴出资范围内承担连带责任。

山东省高级人民法院就本案作出如下一审判决[(2013)鲁商初字第 38 号]：青岛庄明偿还中铁十八局债务本息；北京庄明就青岛庄明有关债务承担一般保证责任；根据《公司法解释（三）》第十三条规定，以庄明能源和特卫公司未足额缴纳章程规定的出资为由，判令庄明能源和特卫公司在其未缴出资本息范围内，对青岛庄明债务承担连带清偿责任。北京庄明不服一审判决，向最高人民法院提起上诉。最高人民法院作出的终审判决[案号：(2016)最高法民终 717 号]维持了一审判决中关于创始股东连带承担补充赔偿责任的内容。

在本案中，创始股东庄明能源出资比例为 94%，并由其向主管部门办理青岛庄明的设立登记。特卫公司出资比例为 6%，并未提及其办理公司设立手续，是否属于《公司法解释（三）》第一条定义

的“发起人”，这一点存在疑问。但特卫公司只提出了自己是小股东的抗辩，却未见其提出不属于“发起人”的抗辩。另外，庄明能源和特卫公司首期出资均在青岛庄明营业执照颁发之后，在青岛庄明设立之时均无需缴纳出资，但未见庄明能源和特卫公司就此提出抗辩。山东省高级人民法院和最高人民法院也未就此进行审查、认定或阐述。

通过上述三个判例可以发现，在审判实务中，《公司法解释（三）》第十三条的规定并未得到严格遵守，对于：（1）未履行或未完全履行的初始出资是否系设立阶段应当实缴；以及（2）相关创始股东是否属于《公司法解释（三）》定义的“发起人”，各级法院均不作审查、认定和阐述，只要有关创始股东未缴足所认缴的初始出资，其他创始股东即被判令承担连带责任。此外，根据上述“长源公司、金隅公司买卖合同纠纷案”的判决，创始股东即使在公司相关债务发生之前已经将股权转让掉，也不能消除就其他创始股东出资义务对外部债权人承担的连带责任。

二 创始股东间就增资连带担责

(一) 《公司法》第一百七十八条第一款——认缴增资准用设立公司缴纳出资的有关规定

《公司法》第一百七十八条第一款规定，公司增加注册资本时，股东认缴新增资本的出资，依照该法“设立有限责任公司缴纳出资的有关规定”执行。根据《公司法》第二十七条至第三十条，“设立有限责任公司缴纳出资的有关规定”包括出资方式、非货币财产评估、按期足额缴纳、瑕疵出资违约责任、非货币财产实际价额不足时的补足义务、以及创始股东间就设立阶段非货币财产出资实际价额不足连带担责。笔者认为，出资方式、非货币财产评估等有关规定适用于增资，并无特别问题；但最后一项关于创始股东间就设立阶段出资连带担责的规定是否也应同样适用于增资，有必要作进一步探讨。

如前文所分析，根据《公司法》第三十条前后文意以及变迁经过，结合创始股东在设立阶段属于合伙关系的通说以及境外立法例，《公司法》第三十条的规定应理解为创始股东间就公司设立阶段需实缴的初始出资承担连带责任，对于设立阶段认缴但可在公司成立后缴纳的初始出资，创始股东间无需连带担责。既然对于初始出资而言，创始股东间承担连带责任的出资范围仅限于公司设立阶段需实缴的出资，而不包括公司设立时认缴、但可在公司成立后缴纳的出资，那么对于公司成立后才认缴的增资，就更不应要求创始股东间承担连带责任。

创始股东在设立公司时通常难以预见公司将来是否增资以及增资多少，所持表决权未超过三分之一的创始股东也难以阻止公司进行其所反对的增资 13。如果规定创始股东间需对增资缴纳承担无过错连带责任，则将导致创始股东陷于自身责任不受控地因公司增资而扩大的风险之中，这显然是不合理的。

要求创始股东间就所认缴增资承担连带责任，存在上述逻辑不能自洽的问题，也缺乏类似于公司创始股东在设立阶段属于合伙关系这样的理论基础，且与公司股东有限责任原则相冲突。因此，笔者认为，《公司法》第三十条关于创始股东间连带担责的规定不应准用于增资情形。

(二) 《公司法解释（三）》第十三条——对创始股东间就增资缴纳是否需连带担责持否定立场

《公司法解释（三）》第十三条第三款规定创始股东间就设立阶段初始出资的瑕疵履行承担连带责任，但未包括增资情形；该条第四款就增资的瑕疵履行规定有过错的董事和高级管理人员应承担责

任，但未要求创始股东需连带担责。基于正常的文义理解和逻辑判断，结合上文对《公司法》关于增资所作规定的分析，笔者认为，《公司法解释（三）》第十三条对创始股东间就增资缴纳是否需连带担责应是持否定立场。

(三) 最高人民法院在相关判例中的立场——创始股东间就增资缴纳须承担连带责任

关于创始股东间就增资缴纳是否应承担连带责任，笔者检索到了最高人民法院经审判监督程序判决的十堰市政公司等与某汽车公司合同纠纷案（以下简称“十堰纠纷案”）。在该案中，最高人民法院认为，创始股东之间同样需就各自所认缴的增资承担连带责任。

十堰纠纷案基本事实如下：

十堰市千龙房地产开发有限公司（以下简称“十堰千龙公司”）违反其与十堰市机械电子物资(集团)公司(以下简称“机电公司”) 2004 年 3 月 31 日签订的《联合开发合同》等合同约定，侵害了合同对方机电公司的合法权益。而某汽车有限公司（以下简称“某汽车公司”）从机电公司受让了有关合同项下的权益。

2003 年 12 月 25 日，十堰千龙公司将注册资本由 200 万元增至 1,214 万元，其中，王洪玉认缴增资 95 万元、刘喜洲认缴增资 894 万元。

十堰市市政建设工程有限责任公司（以下简称“十堰市政公司”）、王洪玉、刘喜洲、乔燕敏、侯世民、王兆学、时金龙、焦丽、王崇书是十堰千龙公司的创始股东，也是 2003 年 12 月 25 日十堰千龙公司增资以及 2004 年 3 月 31 日十堰千龙公司与机电公司签订《联合开发合同》时的股东。

某汽车公司对十堰千龙公司及其股东十堰市政公司和刘喜洲等八自然人提起诉讼，请求判令：十堰千龙公司向某汽车公司支付合同应得款项 5,134.68 万元；十堰千龙公司股东十堰市政公司以及刘喜洲等八自然人在注册资金不到位的范围内，对十堰千龙公司不能给付的款项承担连带偿还责任。

宜昌市中级人民法院于 2011 年 10 月 15 日就该十堰纠纷案作出一审判决[（2009）宜中民一初字第 00026 号]。宜昌市中级人民法院认为，十堰市政公司对十堰千龙公司的初始出资已经到位，十堰千龙公司及其股东的虚假增资行为对于某汽车公司的合同权利并无影响，刘喜洲等八自然人对于某汽车公司不应承担责任。

某汽车公司不服一审判决，向湖北省高级人民法院提起上诉。湖北省高级人民法院院于 2012 年 12 月 20 日就十堰纠纷案作出终审判决[（2012）鄂民一终字第 116 号]，认定十堰千龙公司将注册资本由 200 万元变更为 1214 万元属于虚假增资行为，该虚假增资对其后十堰千龙公司与机电公司签订的《联合开发合同》产生一般担保作用，王洪玉和刘喜洲应在各自认缴而未实缴的虚假增资 95 万元、894 万元范围内对十堰千龙公司不能清偿债务承担补充责任，十堰市政公司以及王洪玉、刘喜洲、乔燕敏等 8 名自然人是十堰千龙公司设立时的股东，也是 2003 年 12 月 25 日虚假增资和 2004 年 3 月 31 日《联合开发合同》签订时的股东，就王洪玉、刘喜洲增资瑕疵对外承担连带责任。

十堰市政公司和王洪玉不服湖北省高级人民法院的终审判决，向最高人民法院提起再审申请。最高人民法院 2013 年 11 月 16 日作出裁定[（2013）民申字第 1504 号]，驳回了再审申请。最高人民法院阐述的概要理由如下。

根据《公司法》第一百七十九条 14，公司股东认缴新增资本的出资依照公司设立时缴纳出资的有关规定执行。公司增加注册资本是扩张经营规模、增强责任能力的行为，与公司设立时的初始出资没有本质区别。

企业资本金额一经注册登记，即产生对外的资产公信效力，对外承担民事责任的保证效力。再审申请人虽主张王洪玉、刘喜洲并没有实际认缴新增出资，但不否认十堰千龙公司虚假增资的事实。2004 年 3 月 31 日签订《联合开发合同》时，十堰千龙公司的注册资本已虚增了 1,014 万元，对外产生 1,214 万元注册资本的公信信赖。

王洪玉、刘喜洲作为“十堰千龙公司虚假增资股东”，对外应承担相应的民事责任。根据公司法解释 (三)第十三条第二款，对十堰市千龙房地产开发有限公司不能清偿部分，王洪玉应在 95 万元、刘喜洲应在 894 万元范围内承担补充责任。

根据《公司法解释(三)》第十三条第三款，发起人应就创始股东的初始出资义务承担连带责任。根据《公司法》第三十一条，创始股东之间应就作为设立公司出资的非货币财产实际价额不足承担连带责任。按照最高人民法院执行工作办公室在《关于股东因公司设立后的增资暇疵应否对公司债权人承担责任的复函》[(2003)执他字第 33 号]15 精神，公司股东若有增资瑕疵，应承担与公司设立时的出资瑕疵相同的责任。

十堰市政公司以及乔燕敏等 6 名自然人是十堰千龙公司的创始股东，也是十堰千龙公司 2003 年 12 月 25 日增资时的股东，更是 2004 年 3 月 31 日签订《联合开发合同》时的股东，上述股东应对王洪玉、刘喜洲增资瑕疵承担的补充赔偿责任，对外承担连带责任。

十堰市政公司等股东不服本案判决和再审裁定，向检察机关申请审判监督。最高人民检察院向最高人民法院提出抗诉。最高人民法院 2016 年 3 月 30 日作出裁定[(2016)最高法民抗 25 号]，提审十堰纠纷案。2018 年 12 月 29 日，最高人民法院就十堰纠纷案作出再审判决[(2016)最高法民再 205 号]，维持湖北省高级人民法院（2012）鄂民一终字第 116 号民事判决，其主要理由是：（1）《公司法解释(三)》第十三条第四款并未规定公司增资时的股东出资瑕疵仅由公司董事和高级管理人员承担责任；（2）公司增资是扩张经营规模、增加责任能力的行为，与初始出资并无区别，公司股东有增资瑕疵的，应承担与初始出资瑕疵相同的责任。

最高人民法院在上述判例中阐述的两点理由以及所坚持的立场是非常值得商榷的。

首先，公司成立后，包括创始股东在内的股东应默认受到有限责任原则的保护，如要突破该原则（例如：刺破公司面纱），使其在认缴出资之外承担责任，则应有明确的特别规定，而不应作相反解释，认为没规定创始股东不承担连带责任，就可以要求其承担。

其次，如前文所分析，《公司法解释（三）》第十三条第三款规定创始股东间就设立阶段初始出资的瑕疵履行承担连带责任，但未包括增资情形；该条第四款就增资的瑕疵履行规定有过错的董事和

高级管理人员应承担责任，但未要求创始股东需连带担责。基于正常的文义理解和逻辑判断，结合对《公司法》关于增资所作规定的分析，创始股东间就增资缴纳应无需承担连带责任。

最后，在扩张公司经营规模、增强公司责任能力方面，初始出资和增资固然无本质区别。但是，在公司设立阶段和公司成立后增资之时，创始股东间的关系存在本质区别。前者通常被作为合伙关系对待，而后者若无特别约定，则是受有限责任原则保护的相互独立的关系。增资和初始出资虽然都能形成公司责任能力，公司股东有增资瑕疵的，应就各自的增资瑕疵承担与初始出资相同的补足责任，但公司成立后增资之时，创始股东间在设立阶段拟制的合伙关系不复存在，创始股东间不应就增资缴纳连带担责。

综上，要求创始股东间就公司成立之后所认缴的增资承担无过错连带责任，缺乏理论基础和法律条文依据，与《公司法》第三条规定的公司股东有限责任原则明显冲突，甚至连最高人民法院自己制定的《公司法解释（三）》第十三条也不支持这样的立场。最高人民检察院提出抗诉，本是一次很好的纠错机会，最高人民法院没有利用这个机会，坚持之前的错误立场，令人非常遗憾。

三 创始股东就非创始股东出资连带担责

(一) 《公司法解释（二）》第二十二条的规定——创始股东须与未缴出资股东在未缴出资范围内对公司财产不足清偿的债务承担连带清偿责任

对于非创始股东的出资义务，《公司法》未规定创始股东需承担连带责任。但是，根据最高人民法院制定的《关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（二）》（以下简称“《公司法解释（二）》”）第二十二条规定，在特定情形下，创始股东也需对非创始股东的出资义务承担连带责任。

《公司法解释（二）》第二十二条规定如下：

“公司解散时，股东尚未缴纳的出资均应作为清算财产。股东尚未缴纳的出资，包括到期应缴未缴的出资，以及依照公司法第二十六条和第八十条的规定分期缴纳尚未届满缴纳期限的出资。

公司财产不足以清偿债务时，债权人主张未缴出资股东，以及公司设立时的其他股东或者发起人在未缴出资范围内对公司债务承担连带清偿责任的，人民法院应依法予以支持。”

《公司法解释（二）》第二十二条上述规定中，“未缴出资股东，以及公司设立时的其他股东或者发起人在未缴出资范围内对公司债务承担连带清偿责任”这句话单纯从文义上看，可能有以下两种理解：

（1）创始股东与未缴出资股东在该未缴出资股东的未缴出资范围内，对公司财产不足清偿的债务承担连带清偿责任。

（2）未缴出资股东以及创始股东在各自未缴出资范围内，对公司财产不足清偿的债务承担连带清偿责任。

就上述第（1）种理解，某一创始股东若未缴足出资，当然应在其未缴出资范围内，就公司财产不足清偿的债务承担补充清偿责任。而即使某一创始股东已经缴足自己认缴的出资，但其他股东（无论是否属于创始股东）未缴足出资的，该创始股东仍需在其他股东未缴出资范围内，与该其他股东对公司财产不足清偿的债务承担连带清偿责任。

就上述第（2）种理解，创始股东以及其他股东均在各自未缴出资范围内对公司财产不足清偿的债务承担连带清偿责任，创始股东就其他股东的未缴出资不承担连带清偿责任。

《公司法解释（二）》第二十二条对“未缴出资股东”未作任何限定，因此，该“未缴出资股东”应包括创始股东。既如此，若是要表达上述第（2）种涵义，那么 “未缴出资股东在未缴出资范围内对公司债务承担连带清偿责任”即足够了，“以及公司设立时的其他股东或者发起人”纯属多余。但若要表达上述第（1）种涵义，则“以及公司设立时的其他股东或者发起人”这段内容就不能省略。

此外，由于股东就公司债务承担责任的前提是“公司财产不足以清偿债务”，因此，股东与公司之间并非连带关系，而是补充关系。若采用上述第（2）种涵义，则变成股东在自己未缴出资范围内，就公司财产不足清偿的债务承担连带清偿责任，这在逻辑上是自相矛盾的。但若采用上述第（1）种涵义，未缴足出资股东对公司财产不足清偿的债务承担补充清偿义务，创始股东就该未缴足出资股东的补充清偿义务承担连带责任，这在逻辑上是完全自洽的。

因此，从正常的文义理解和逻辑分析来看，《公司法解释（二）》第二十二条应采用上述第（1）种理解，创始股东与未缴出资股东在该未缴出资股东的未缴出资范围内，对公司财产不足清偿的债务承担连带清偿责任。关于《公司法解释（二）》第二十二条，《最高人民法院关于公司法司法解释（一）、（二）理解与适用》16 第 402 页第 2 段中指出，“公司解散未进行清算，公司财产不足清偿债务时，公司债权人有权要求公司设立时的其他股东或发起人与未缴纳出资的股东承担连带责任”，这显然是采用的上述第（1）种理解。

《公司法解释（二）》第二十二条对于“未缴出资”以及“未缴出资股东”未作任何限制，因此，该“未缴出资”应包括初始出资和增资，该“未缴出资股东”应包括创始股东和非创始股东。根据《公司法解释（二）》第二十二条，公司解散时，创始股东自不用说，非创始股东未缴足出资的，创始股东也将被要求在该非创始股东未缴出资范围内，与该非创始股东共同就公司财产不足清偿的债务承担连带清偿责任。

在公司解散的情形下，否认未缴出资股东的期限利益，要求未缴出资股东在未缴出资范围内，就公司财产不足清偿的债务承担补充清偿责任，这是股东有限责任的应有之义，是合理且必要的。但是，要求创始股东与包括非创始股东在内的未缴出资股东承担连带责任，显然缺乏理论基础和法律条文依据，进一步侵蚀了《公司法》第三条规定的股东有限责任原则。

(二) 《公司法解释（二）》第二十二条在审判实务中的运用

就《公司法解释（二）》第二十二条在审判实务中的运用，笔者对有关判例进行了检索。遗憾的是，目前尚未能检索到债权人请求创始股东对非创始股东未缴出资承担连带责任的判例。在检索到的判例中，令人惊讶的是，相关判决都仅要求创始股东在自己未缴出资范围内对公司不能清偿债务承担清偿责任，而未要求创始股东对其他创始股东的未缴出资承担连带责任。

1、 滕琳等与郭正琴执行异议案

该案基本事实如下：

合创睦家信息咨询（北京）有限公司（以下简称“合创睦家”）于 2016 年 1 月 19 日成立，注册资本 200 万元，莫洪海和滕琳各自认缴出资 100 万元，出资时间均为 2036 年 1 月 17 日。合创睦家自 2017 年底开始进行清算，已注销了税务登记。

经法院调解，双方当事人自愿达成协议，由合创睦家于 2018 年 12 月 31 日前给付郭正琴 11 万元，双方再无其他争议。

后郭正琴向法院申请强制执行，经执行查询，合创睦家无财产可供执行。

郭正琴遂以莫洪海、滕琳作为被执行人的股东未足额出资为由，申请追加莫洪海、滕琳为该案的被执行人，要求莫洪海、滕琳在未缴出资范围内与合创睦家承担连带清偿责任，范围是每人 100 万。

北京市通州区人民法院援引《公司法解释（二）》第二十二条等规定，作出如下一审判决[（2019）京 0112 民初 21845 号]：追加莫洪海、滕琳为被执行人，在各自未缴的 100 万出资范围内对合创睦家所负债务承担连带清偿责任。

莫洪海、滕琳不服一审判决，提起上诉。北京市第三中级人民法院经审理后，作出终审判决[(2020)京 03 民终 3399 号]，驳回上诉，维持原判。

2、 陈新荣、卢淦元执行异议案

该案基本事实如下：

广州市聚亮装饰工程有限公司（以下简称“聚亮装饰”）成立于 2014 年 4 月 3 日，注册资本为 100 万元，卢淦元、杨姣分别认缴出资 51 万元和 49 万元，出资时间均为 2014 年 4 月 2 日。2014 年 9 月 30 日，聚亮装饰注册资本增至 1000 万元，卢淦元和杨姣认缴出资分别变更为 510 万元和 490 万元，出资时间均为 2064 年 9 月 28 日。

在聚亮装饰与陈新荣装饰装修合同纠纷一案，法院于 2018 年 1 月 8 日判令聚亮装饰向陈新荣支付劳务工程款 496,833 元及利息。陈新荣就前述判决内容向法院申请强制执行，法院经采取各种强制执行措施暂未发现聚亮装饰有可供执行的财产，遂裁定终结执行。

陈新荣以卢淦元、杨姣作为聚亮装饰股东未足额缴纳出资为由，要求追加卢淦元、杨姣作为被执行人，请求法院判令卢淦元和杨姣在注册资金的范围连带偿还执行款 501,209 元和利息。

广州市番禺区人民法院一审判决[（2019）粤 0113 民初 268 号]，卢淦元、杨姣的增加出资部分尚未到出资时间，聚亮装饰并未解散，陈新荣不对聚亮装饰提起破产宣告申请，而直接要求股东卢淦元、

杨姣作为被执行人，在未缴出资范围内对聚亮装饰债务承担连带清偿责任，没有法律依据，不予支持，驳回全部诉讼请求。

陈新荣不服一审判决，提起上诉。广州市中级人民法院审理后认为，一审法院经采取各种强制执行措施未发现聚亮装饰可供执行的财产，裁定终结本次执行，据此，聚亮装饰已具备破产原因，但不申请破产，陈新荣有权请求卢淦元、杨姣在未出资范围内对公司不能清偿的债务承担补充清偿责任，遂援引《公司法解释（二）》第二十二条等规定，作出终审判决[(2020)粤 01 民终 619 号]如下：撤销一审判决，追加卢淦元和杨姣作为被执行人，分别在注册资金 459 万元、杨姣在注册资金 441 万元的范围内，对聚亮装饰所负债务承担连带清偿责任 17。

在上述两个判例中，相关法院均判令创始股东在各自未缴出资范围内就公司不能清偿债务承担连带责任，而未判令创始股东相互之间承担连带责任，这明显偏离了《公司法解释（二）》第二十二条正常的文义理解和最高人民法院的官方解读。虽然如此，由于存在公司法解释（二）第二十二条以及最高人民法院的相关解读，在公司解散情形下，创始股东被判令就其他股东（包括非创始股东）未缴出资承担连带责任的法律风险是现实存在的。

此外，《公司法解释（二）》第二十二条虽然规定了“公司解散”的条件，但从上述“陈新荣、卢淦元执行异议案”来看，即使公司并未进入破产或解散清算程序，若公司作为被执行人的案件中，法院穷尽执行措施无财产可供执行，法院亦会以公司已具备破产原因但不申请破产为由，判令创始股东在各自未缴出资范围内就公司债务承担清偿责任。由于股东对公司债务承担的本来就是公司财产不足清偿情况下的补充偿还责任，这无异于取消了“公司解散”这一适用条件。《公司法解释（二）》第二十二条否认了股东期限利益，规定股东所有未缴出资（无论是否到期）均应缴纳以补充清偿公司债务，这是对公司债务的终局解决，应通过公司解散清算程序尽量确保所有债权人公平受偿。仅以法院就个别债务穷尽执行措施无财产可供执行为由，无需启动解散清算程序，即适用《公司法解释（二）》第二十二条，以股东所有未缴出资对个别债权人进行清偿，不恰当地剥夺了其他债权人的公平受偿机会。这样做显然是不妥当的。

四 创始股东连带担责对投资并购等业务的影响

如上文所分析，根据现行《公司法解释（三）》第十三条第三款、《公司法解释（二）》第二十二条以及相关判例，公司创始股东面临被要求就其他股东（包括创始股东和非创始股东）出资义务（包括初始出资和增资）的履行瑕疵承担无过错连带责任的风险。这与我们通常认知的股东有限责任原则存在重大偏离。无论是在处理投资并购业务时，从风险管理的角度，还是在处理债权回收业务时，从最大限度实现债权的角度，均需要对此予以足够的重视，进行必要的核查确认，并作相应处理。

（一）与他人共同新设公司

在与他人共同新设公司时，如上文所分析，作为创始股东对公司所承担的责任上限应为：自身认缴的出资以及所有创始股东应在设立阶段实缴的出资之和。但是，在司法审判事务中，创始股东对公司所承担的责任上限被扩张为：所有创始股东认缴的所有初始出资，亦即公司设立时的注册资本。

此外，根据最高人民法院关于“十堰纠纷案”的判决以及《公司法解释（二）》第二十二条的规定，作为创始股东，对其他创始股东以及非创始股东认缴的增资，同样需承担连带责任。如果对所投资公

司持有的表决权不超过三分之一，在未作特别约定的情况下，将不能阻止公司成立后的增资，作为创始股东，将面临自身责任上限因公司增资而扩大的风险。

作为风险防范的对策，首先需要合理设定公司注册资本；其次应审慎调查其他股东的出资缴纳能力，督促其按期缴纳出资；最后应尽量确保对公司增资的否决权，防止风险责任的失控膨胀。

（二）收购现存公司的股权

鉴于创始股东被要求承担沉重的隐性责任，在收购现存公司股权时，有必要对以下问题进行特别核查确认，并基于核查确认的结果，审慎评估目标股权的价值，决定是否实施收购。

核查确认转让方是否系创始股东，若转让方不是创始股东，则进一步确认目标股权是否自目标公司创始股东受让所得 18。

核查确认目标公司注册资本是否已经全额缴纳，目标公司其他股东是否有能力缴纳所认缴的出资，目标股权对应的表决权是否足以否决目标公司的增资议案。

核查确认目标公司是否投资了其他公司，是否系所投资公司的创始股东，所投资公司注册资本是否已全额缴纳，在所投资公司持有的表决权是否可有效否决所投资公司增资议案。

（三）回收债权

在处理债权回收业务时，若债务人公司无力清偿，或隐匿财产拒绝清偿，经诉讼或仲裁程序并申请强制执行后，仍未获得清偿，在此情形下，债权人应注意核查公司的注册资本是否已足额缴付，在未足额缴付情况下，不仅可以要求未缴出资股东在未缴出资范围内承担补充清偿责任，还可以要求所有创始股东在未缴出资范围内承担连带清偿责任，以最大限度回收债权。

五 结 语

公司独立法人地位和股东有限责任制度是现代公司制度的两大基石。股东有限责任制度能使投资者在风险可预期的前提下，追求无限可能的投资收益，从而刺激民间投资积极性，促进社会经济发展。

当然，公司股东有限责任制度也不可避免地会伴生出一些问题。公司股东可能会为了逃避债务，滥用股东有限责任，从而严重损害债权人利益。为了应对这一问题，平衡保护市场参与者利益，维护交易安全，作为股东有限责任原则的例外，刺破公司面纱制度渐次得以确立。

此外，在公司成立之前的设立阶段，创始股东之间通常被认为属于合伙关系。在这一阶段，如果某一创始股东未适当履行其应尽义务（包括足额缴纳设立阶段应缴出资），则其他创始股东应连带担责。而公司一旦成立，则获得独立法人地位，创始股东与公司之间相互隔离，创始股东之间也相互独立，各自按照法律和章程的规定承担相应责任。当然，就设立阶段拟制合伙关系存续期间发生的出资瑕疵，创始股东间的连带责任不应因公司成立而被免除。

《公司法》第三条确立了公司股东（包括创始股东）以各自认缴出资额为限对公司承担责任的有限责任原则，《公司法》第二十条建立了刺破公司面纱制度，《公司法》第三十条以及《公司法解释（三）》第十三条规定了创始股东间关于设立阶段出资缴纳瑕疵的连带责任，《公司法解释（二）》第二十二条规定了公司解散时出资缴纳义务的加速到期以及未缴出资股东对公司债务的补充清偿责任。该等法律条文和司法解释的规定共同构建了比较完善的公司股东有限责任制度，可平衡保护公司股东和债权人的利益，也符合公众的一般认知，应当得到切实遵守。

令人遗憾的是，在司法审判实务中，上述法律条文和司法解释规定并未得到切实遵守，创始股东间的连带责任本应仅限于设立阶段应缴出资的履行瑕疵，但被不恰当地扩张至所有初始出资的履行瑕疵，而无论其缴纳期限是在公司成立之前或之后。在十堰纠纷案中，最高人民法院将创始股东间的连带责任从所有初始出资进一步扩张至创始股东的增资。《公司法解释（二）》第二十二条针对公司解散情形，更是将创始股东的连带责任扩张至包括非创始股东在内所有股东的出资履行瑕疵。而在“陈新荣、卢淦元执行异议案”中，相关法院基于最高人民法院的会议纪要精神，将《公司法解释（二）》第二十二条的适用范围扩张至经法院强制执行仍未获清偿的情形，从而实质性取消了“公司解散”这一前提条件。在最高人民法院推行类案检索制度的背景下，前述存在疑问的判例显然会产生更大的负面影响。

加重公司创始股东就公司出资履行瑕疵承担的连带责任，固然可以在一定程度上强化公司清偿债务的财产基础，降低公司债权人的坏账风险，但这并非是在保护交易安全，而是在破坏交易安全。

任何交易都存在风险，交易当事人应当根据公开的法律规定、交易规则和基本共识，自行评估和承担交易风险。维护交易安全的核心在于，维护交易当事人对法律规定、交易规则和基本共识的信赖利益，确保适用于交易主体的强制性规定以及交易主体在此基础上作出的自治性约束得到切实遵守和执行。将公司创始股东本应限于设立阶段出资缴纳瑕疵的连带责任扩张适用至公司所有股东的所有未缴出资，这过度保护了债权人的利益，不合理地加重了公司创始股东的负担，侵蚀了公司股东有限责任原则，背离了公众的基本认知，扭曲了风险分配机制。这对于保护交易安全、构建以规则、共识为基础的市场经济环境来说，将是有害无益的。期待最高人民法院能对有关司法解释尽早作出澄清、修正和完善，严格限制创始股东对出资缴纳瑕疵的无过错连带责任，修复已被侵蚀的股东有限责任制度。

1、根据《公司法》第二十四条和第五十七条，有限责任公司股东人数为 1 至 50 人。因本文讨论创始股东对其他股东的连带担责问题，所以，为行文方便考虑，除非有特别说明，本文所述有限责任公司均指有两名以上股东的公司，而不包括一人公司。

2、《公司法》第三条：公司是企业法人，有独立的法人财产，享有法人财产权。公司以其全部财产对公司的债务承担责任。

有限责任公司的股东以其认缴的出资额为限对公司承担责任；股份有限公司的股东以其认购的股份为限对公司承担责任。

3、《公司法》第二十条：公司股东应当遵守法律、行政法规和公司章程，依法行使股东权利，不得滥用股东权利损害公司或者其他股东的利益；不得滥用公司法 人独立地位和股东有限责任损害公司债权人的利益。

公司股东滥用股东权利给公司或者其他股东造成损失的，应当依法承担赔偿责任。

公司股东滥用公司法人独立地位和股东有限责任，逃避债务，严重损害公司债权人利益的，应当对公司债务承担连带责任。

4、根据《公司法》第九十三条，股份有限公司的发起人之间就章程载明的所认缴出资的缴纳相互承担连带责任。

5、最高人民法院民事审判第二庭编著的《最高人民法院关于〈公司法解释（三）〉、清算纪要理解与适用（注释版）》P77 倒数第 2-5 行。人民法院出版社出版，2016 年 4 月第 2 版，2019 年 10 月第 8 次印刷。

6、公司法解释（三）第十三条全文如下:

股东未履行或者未全面履行出资义务，公司或者其他股东请求其向公司依法全面履行出资义务的，人民法院应予支持。

公司债权人请求未履行或者未全面履行出资义务的股东在未出资本息范围内对公司债务不能清偿的部分承担补充赔偿责任的，人民法院应予支持；未履行或者未全面履行出资义务的股东已经承担上述责任，其他债权人提出相同请求的，人民法院不予支持。

股东在公司设立时未履行或者未全面履行出资义务，依照本条第一款或者第二款提起诉讼的原告，请求公司的发起人与被告股东承担连带责任的，人民法院应予支持；公司的发起人承担责任后，可以向被告股东追偿。

股东在公司增资时未履行或者未全面履行出资义务，依照本条第一款或者第二款提起诉讼的原告，请求未尽公司法第一百四十七条第一款规定的义务而使出资未缴足的董事、高级管理人员承担相应责任的，人民法院应予支持；董事、高级管理人员承担责任后，可以向被告股东追偿。

7、公司法解释（三）于 2011 年 1 月 27 日公布，自 2011 年 2 月 16 日起施行。此后，因《公司法》修订于 2014 年 2 月 17 日进行过一次修改，涉及第十三条的仅是将第四款中引用的《公司法》条文序号“第一百四十八条”改为“第一百四十七条”，别无其他修改。

8、对于金融企业等特殊类型的公司，出资缴纳仍有强制性规定。为行文方便，本文仅讨论普通公司。

9、本文中除另有说明外，所提及的发起人均是指公司法解释（三）所定义的发起人。

10、根据《公司法》第九十三条和九十四条，股份有限公司发起人相互之间需对所认缴出资的足额缴纳承担连带责任；由于发起人的过失致使公司利益受到损害的，应当对公司承担赔偿责任；公司不能成立时，发起人需对设立行为所产生的债务和费用以及认股人已缴纳股款（加算银行同期存款利息）的返还承担连带责任。

11、本文案例分析均基于北大法宝提供的相关判例信息，该等信息与相关案件的实际审理情况可能存在偏差。

12、根据当时适用的《公司法》第二十六条和第三十条，公司全体股东的首次出资额不得低于注册资本的百分之二十，且应在公司设立前缴纳并经过验资。在首期出资未缴纳的情况下，青岛庄明是如何完成设立登记取得营业执照的，令人费解。

13、根据《公司法》第四十三条规定，公司增资属于股东会特别决议事项，须经代表三分之二以上表决权的股东通过。当然，公司股东也有可能对特别决议事项规定更高的表决权标准。

14、现行《公司法》第一百七十八条。

15、该复函只是明确股东对其所认缴增资的缴纳义务与初始出资并无不同，并未述及创始股东之间就增资连带担责的问题。

16、人民法院出版社出版，2008 年 5 月第 1 版，2008 年 5 月第 1 次印刷。

17、法院如此裁判的依据应是《全国法院民商事审判工作会议纪要》（法〔2019〕254 号）第 6 条的规定：【股东出资应否加速到期】在注册资本认缴制下，股东依法享有期限利益。债权人以公司不能清偿到期债务为由，请求未届出资期限的股东在未出资范围内对公司不能清偿的债务承担补充赔偿责任的，人民法院不予支持。但是，下列情形除外：（1）公司作为被执行人的案件，人民法院穷尽执行措施无财产可供执行，已具备破产原因，但不申请破产的；（2）在公司债务产生后，公司股东（大）会决议或以其他方式延长股东出资期限的。

18、根据“长源公司、金隅公司买卖合同纠纷案”的判决，创始股东转让股权并不能消除就其他创始股东出资义务对外部债权人承担的连带责任。就创始股东与外部债权人之间的关系而言，有关连带责任不因股权转让而转移。但是，就转让当事人内部之间的关系而言，并无法律规定禁止就连带责任的转移作出约定。股权转让合同若约定，自交割日起与股权或股东身份相关的所有权利、义务和责任均转移给受让人，则创始股东在对外部债权人承担连带责任后，应有权向受让人进行追偿。

附录五十四

典型案例：控制权转让后的上市公司治理安排——回购、提名、锁定期、一票否决、优先出售

来源：资本市场的规则　作者：公告君　日期：2020 年 5 月 9 日

一、一票否决权

股东大会的绝对多数特别决议事项，该等事项需由出席股东大会的股东（包括股东代理人）所持表决权的 80%以上通过：

(a)公司章程的任何修改；

(b)上市公司注册资本的增加或减少，发行任何股份、可转换债券、可交换债券或任何权益性证券；

(c)上市公司的分立、合并、解散、重组及清算等。

董事会会议的特别决议事项，该等事项须经全体董事的 80%以上通过：

(a)提请股东大会聘任或者更换承担上市公司审计工作的会计师事务所（应为四大会计师事务所之一）；

(b)任命、解聘或更换合规审计师等。

二、董事席位分配

(a)格兰仕推荐 9 人；

(b)惠而浦投资推荐 3 人；

(c)格兰仕推荐董事会主席。

任何董事会会议应由全部董事中至少 80%的董事亲自或通过代理人出席方可构成法定人数；但如果董事会会议连续两次因未达到法定人数而未能召开，则仅需全部董事中的 75%的董事亲自或通过代理人出席即可构成法定人数。除非已达到法定人数，否则董事会会议不得采取任何行动。

三、锁定期

任何一方不得在要约收购交割后 5 年内（“锁定期”）将其持有的任何股份转让给任何人。

四、优先受让权

锁定期满后，受限于适用法律的规定以及协议条款的约定，任何一方享有对另外一方以协议转让或者协议大宗交易方式转让上市公司股份的优先认购权。

五、优先出售权

若格兰仕拟通过协议转让或协议大宗交易的方式转让其持有的上市公司股份，惠而浦投资享有以相同的条款和条件按照持股比例将其所持股份出售给潜在买家的权利。

六、回购请求权

惠而浦投资享有要求格兰仕购买其所持任何或全部股份的权利。行权条件为下列事件发生之较早者：

（1）交割日后满十年；

（2）发生上市公司及/或格兰仕违反法律法规、公司章程、协议约定、上市公司变更实控人或退市等损害惠而浦投资利益的特定事件发生之日。

行权价格为下列价格孰高者：

（1）上一交易日收盘价的 90%；

（2）行使卖出期权之日前 180 个交易日的每日加权平均价格的算术平均值。

证券代码：600983 证券简称：惠而浦 公告编号：2021-042 惠而浦（中国）股份有限公司关于拟签署商业协议暨关联交易及股东签署《股东协议》的公告《股东协议》主要内容

2021 年 5 月 6 日，惠而浦投资与格兰仕签订《股东协议》，就要约收购完成后上市公司的公司治理相关事宜进行约定。

1、协议双方：惠而浦投资和格兰仕

2、双方同意，在遵守所有适用法律的范围内，将部分事项作为股东大会的绝对多数特别决议事项，该等事项需由出席股东大会的股东（包括股东代理人）所持表决权的 80%以上通过，包括但不限于(a)公司章程的任何修改；(b)上市公司注册资本的增加或减少，发行任何股份、可转换债券、可交换债券或任何权益性证券；(c)上市公司的分立、合并、解散、重组及清算等。

3、双方同意，在遵守所有适用法律的范围内，将部分事项作为董事会会议的特别决议事项，该等事项须经全体董事的 80%以上通过，包括但不限于(a)提请股东大会聘任或者更换承担上市公司审计工作的会计师事务所（应为四大会计师事务所之一）；(b)任命、解聘或更换合规审计师等。

4、双方同意，只要格兰仕是上市公司的控股股东，受制于公司章程和所有适用法律的规定，双方同意其应支持并尽其最大努力（包括但不限于在必要时提议召开股东大会，并对下列事项投赞成票）：(a)促使格兰仕推荐的九（9）名人选被提名和选举为董事，包括七（7）名非独立董事和两（2）名独立董事；(b)促使惠而浦投资推荐的三（3）名人选被提名和选举为董事，包括一（1）名非独立董事和两（2）名独立董事；以及(c)促使格兰仕推荐的一名非独立董事人选被选举为董事会主席。受制于公司章程和所有适用法律的规定，双方同意，任何董事会会议应由全部董事中至少 80%的董事亲自或通过代理人出席方可构成法定人数，但如果董事会会议连续两次因未达到法定人数而未能召开，则仅需全部董事中的 75%的董事亲自或通过代理人出席即可构成法定人数。除非已达到法定人数，否则董事会会议不得采取任何行动。

5、未经另一方事先书面同意，任何一方不得在要约收购交割后 5 年内（“锁定期”）将其持有的任何股份转让给任何人。双方不得以任何方式规避该限制，包括变更该一方的所有权或控制权、或开展任何兼并、合并或资本重组。锁定期满后，受限于适用法律的规定以及协议条款的约定，任何一方享有对另外一方以协议转让或者协议大宗交易方式转让上市公司股份的优先认购权。

6、格兰仕和惠而浦投资无义务采取任何可能导致格兰仕和惠而浦投资根据适用法律被视为一致行动人的任何作为或不作为。

7、受限于适用法律的规定，若格兰仕拟通过协议转让或协议大宗交易的方式转让其持有的上市公司股份，惠而浦投资享有以相同的条款和条件按照持股比例将其所持股份出售给潜在买家的权利。

8、受限于适用法律的规定以及协议条款的约定，惠而浦投资享有要求格兰仕购买其所持任何或全部股份的权利。行权条件为下列事件发生之较早者：（1）交割日后满十年；（2）发生上市公司及/或格兰仕违反法律法规、公司章程、协议约定、上市公司变更实控人或退市等损害惠而浦投资利益的特定事件发生之日。行权价格为下列价格孰高者：（1）上一交易日收盘价的 90%；（2）行使卖出期权之日前 180 个交易日的每日加权平均价格的算术平均值。

附录五十五

敦和资管首席经济学家徐小庆：商品、股市、债市未来或将面临调整

来源： 债券圈　作者： 徐小庆　日期：2021 年 5 月 8 日

近日，中国财富管理 50 人论坛主办了“2021 年一季度经济金融形势”分析会，邀请相关政府部门人士、专家学者和金融机构代表共同就如何认识当前国内外经济形势、如何看待债券市场风险和大宗商品涨价等热点问题展开深入探讨。敦和资管首席经济学家徐小庆作专题发言时，对商品市场、债券市场、股票市场的走势进行分析。

徐小庆认为，从流动性的角度，商品价格的快速上涨是不可持续的，会出现阶段性的休整；债券市场二、三季度有安全边际，但四季度之后，如果经济动能回升，或利率持续下降，债券市场可能面临一定风险；股市后续的风险则主要来自海外。一旦美债收益率超过 1.7%，对美股估值的负面影响会放大，美股可能会下跌 10%~15%。这会对 A 股产生新一轮的冲击。

核心观点

➢本轮美国居民杠杆率上行，中国居民杠杆率也在上升，这成为商品周期最重要的推动因素之一。但这种推动力能否持续，将取决于利率能否保持在较低的水平。

➢商品目前还处于牛市周期，但从流动性的角度，商品价格的快速上涨是不可持续的，会出现阶段性的休整。此外，商品内部的通胀水平也会有所分化，供需基本面更强的商品，价格可能会再创新高。

➢3.5%的十年期国债利率和 2%~3%的短期利率，很可能就是未来利率区间的上限、而不是下限。

➢今年二、三季度，债券市场是有安全边际的，驱动力条件有一定改善。但四季度之后，如果经济动能回升，或利率下降到足够低的水平，债券市场可能面临一定风险。

➢后续的风险主要来自海外。一旦美债收益率超过 1.7%，没有了风险溢价的进一步下降作为缓冲，对美股估值的负面影响会突然放大，美股可能会下跌 10%~15%。这会对 A 股产生新一轮的冲击。我们推断这种情形大概率出现在下半年。

以下为发言实录。

对商品市场走势的判断

今年，商品在三大类资产中表现最好。从供给端来看，国内碳中和目标、叠加海外多年资本开支相对不足的现状，全球产能并不宽裕。从需求端来看，美国政府的思路发生了转变，大政府模式意味着美国将不太在乎财政赤字。正如财长耶伦所说，只要能偿还利息即可。有人据此判断商品将迎来新一轮的超级周期。

但我们更相信长周期的逻辑，即需求端的驱动力量。因为只有在战争等极端状态下，供给才会出现永久性短缺。单纯从需求角度看，商品的超级周期往往伴随着居民的加杠杆。因为居民的信用扩张对需求的拉动效率更高。老百姓借钱和花钱基本是同步的，但企业和政府借钱、花钱的行为有时是不匹配的。过去很多经济体单纯依靠企业或政府加杠杆，对通胀的拉动效果并不显著。最典型的是日本，过去几年财政政策比较积极，国债发行量也非常大，但通胀始终没有上涨。

本轮美国居民杠杆率上行，中国居民杠杆率也在上升，这成为商品周期最重要的推动因素之一。但这种推动力能否持续，将取决于利率能否保持在较低的水平。传统情况下，通胀上行时利率多数时候都是上升的。然而无论是 20 世纪 80 年代、还是 2000 年的商品周期，利率中枢都在下降，与传统认知相反。也就是说，只有利率水平不抬升，商品在加杠杆的过程中，才可以不受任何阻碍。

从这个角度讲，如果美联储希望通胀持续，最简单的做法就是把长端利率长期控制在 2%以下。如果市场对通胀的担忧导致了政策的退出，或者市场因恐慌而快速抛售债券，导致利率快速上行，商品价格持续上涨的基础就会被破坏。因为利率升高会阻断居民加杠杆的进程，政府靠大量发债来帮助居民修复资产负债表的成本也会提高。过去三个月美债收益率的上升，已经导致美国按揭贷款利率大幅提高，美国房地产市场也出现了降温迹象，房屋抵押贷款再融资指数有所回落。

总结来看，商品目前还处于牛市周期，但将从过去一年的快速增长进入休整阶段。这有两方面原因。

第一，从需求基本面看，全球利率显著上升（去年是中国，今年是美国）。中国基本面最好的时期已经过去，二季度增速将在边际上放缓；海外虽然目前处在顶峰阶段，但未来一、两个月也会逐步回落，全球需求的顶峰正在过去。

第二，从流动性的角度，本轮商品价格的上涨、尤其是上游原材料价格的上涨，很大程度上是由货币投放带来的。但最终能否传导到终端价格，还要看终端的需求情况。中国下游需求跟不上货币投放的速度，就造成了制造业利润受挤压的现状。所以商品价格上涨不完全由供求关系决定，而是与流动性有很大关系。

现在看来，全球流动性最好的阶段即将过去，全球 M2 增速一、两个月内将会回落，商品价格会滞后三个月左右发生变化。因此，从流动性的角度，商品价格的快速上涨是不可持续的，会出现阶段性的休整。此外，商品内部的通胀水平也会有所分化，供需基本面更强的商品，价格可能会再创新高。

对债券市场走势的判断

年初以来债券市场上涨的驱动力不足，基本面相对负面。国际方面，通胀上涨，美债收益率大幅上升，对国内债券市场是负面冲击；国内方面，社融虽在回落，但总体还处于比较高的位置。但债券收益率也没有突破去年 4 季度的高点，呈现出非常强的抗跌性，基本忽略了所有利空因素。

一个核心的问题是，央行没有收紧货币政策，这就使得所有利空因素最终没有兑现。市场普遍认为，去年债券市场调整是央行收紧货币政策的反映。实际上，央行确实把回购利率引导到了疫情前的水平。所以后续如果债券市场继续调整，央行必须有新一轮收紧，货币市场利率提高到经济过热时的水平（如 Shibor 在 3.5%以上），债券就会有新一轮的下跌。但央行始终没有真正行动。如果利空因

素不能兑现成央行的实质性收紧，就都没有意义。因为等待是有成本的。目前的收益率曲线不是特别平坦，长端利率是有息差优势的。所以配置盘现在的处境比较艰难，不可能持续投资 2%的回购利率。那么央行是否会收紧货币政策？市场主要依据通胀来预期央行的政策。从环比走势预测，未来几个月 PPI 同比可能上到 6%、甚至 7%；但核心 CPI 同比最多在年底上涨到 1%，远低于过去 10 年的平均水平。过去 10 年，中国核心 CPI 同比基本都高于 1.5%，名义 GDP 增速在 10%以上，Shibor 很少低于 3%。

但我们必须要接受的事实是，未来相当长时间内，我们都无法回到过去十年的水平。3.5%的十年期国债利率和 2%~3%的短期利率，很可能就是未来利率区间的上限、而不是下限。这是由经济增长的长期水平所决定的。一方面，疫情冲击导致中国经济很难恢复到之前的水平；另一方面，居民加杠杆和房地产大周期也都进入了尾声。

短期来看，债券市场出现反弹的驱动力主要来自 PMI 的下滑。中国 PMI 在 4、5 月份开始回落，海外 PMI 大概 7 月份会回落。所以二、三季度，债券市场是有安全边际的，驱动力条件有一定改善。但四季度之后，如果经济动能回升，或利率下降到足够低的水平，债券市场可能面临一定风险。

对股票市场的几点分析

目前股票市场已经下跌，这是否是抄底的好时机？我们认为，短期内“抱团股”“白马股”可能出现反弹。今年初以来，欧美和亚洲市场的股指涨幅高达 10%，港股也有正收益，但 A 股却下跌了 5%，和全球股市极不相称。唯一可能的原因是流动性问题。单从 M1-PPI 来看，国内的流动性是有所收紧的。但考虑到近期美债收益率已经有所回落，国内货币政策也没有完全收紧，A 股出现反弹的概率还是比较大的，尤其是估值不高的中盘股，如中证 500 指数。

后续的风险主要来自海外。目前海外估值还没有下跌，一旦下跌，A 股就可能面临新一轮的调整。按照 2019 年底的估值情况，A 股尤其是白马股的估值依然偏高。以沪深 300 为例，按 2019 年下半年的估值计算，即使考虑到今年的盈利有所增长，沪深 300 的合理点位在 4500~4600，还有 10%的下跌空间。但 A 股不会现在就跌，导火索将主要来自海外。如果下半年美国核心 CPI 上涨、或美国疫苗接种率超过 75%以后美联储开始讨论缩表时，A 股就可能阶段性下行。

现在美股的风险溢价是过去 10 年的历史最低位，已经很难再继续下降。按照 1.7%的美债收益率和最低水平的风险溢价计算，标普指数在 4100 左右。一旦美债收益率超过 1.7%，没有了风险溢价的进一步下降作为缓冲，对美股估值的负面影响会突然放大，美股可能会下跌 10%~15%。这会对 A 股产生新一轮的冲击。我们推断这种情形大概率出现在下半年。

附录五十六

巴菲特 2021 年股东大会精华要点

来源： 汇利资产 作者：汇利资产 日期：2021 年 5 月 7 日

2021 年 5 月 1 日当地时间周六美东下午 1 点半至 5 点，“股神”巴菲特领导的伯克希尔-哈撒韦公司召开了 56 周年的股东大会。今年，90 岁高龄的巴菲特专程飞赴加州，与合作了 60 年的 97 岁老搭档芒格“合体”，年度股东大会的地点暂时移师洛杉矶，是这一备受瞩目的盛事首次在美国内布拉斯加州奥马哈市以外的地方举行

股东大会精华要点如下：

巴菲特：短期内不想买航空股，尽管整体经济复苏比想象的快，航空业特别是国际旅行不会完全回来。

巴菲特：30 年后市值最大企业名单可能面目全非，如果你喜欢挑选个股来投资，很难确保能挑到很多年后还存活的公司，所以最好的方式是投资指数基金。

伯克希尔副董事长 Abel：公司策略围绕去碳化展开，去年已达到巴黎气候协议减排要求，2050 年前关闭所有旗下烧煤的火电厂。

巴菲特：不觉得苹果估值疯狂，需和利率作比较，去年卖出一些苹果持股可能错了；库克是我们见过最棒的公司管理人，产品广受欢迎且利润率高，在回购自家股票后，伯克希尔股东持有的苹果比例不降反增。

巴菲特：SPAC 有投机属性，如果利用别人的钱来赌博，自然表现好于伯克希尔；芒格称，我不喜欢职业投资者骗人投资割韭菜。

巴菲特：与芒格都不持有比特币；芒格称讨厌比特币的成功，仅为凭空创造的金融产品而已，不喜欢加密货币对现有系统的绑架，比特币“与文明利益背道而驰”。

巴菲特：通胀已显著上涨，工资却没跟上；例如房产建筑业的钢铁和木材等原材料一直在涨价，供应链完全被扭曲，现在通胀比人们预期要高得多，未来会接着涨。

巴菲特称，Robinhood 这种软件没有违法但谈不上道德，赌徒押注的方式不是我尊重的方式，是在“向希望收税”。

巴菲特：高估值下收购不划算，现在也抢不过 SPAC；芒格称，伯克希尔等操作公平的股票回购高度道德，批评者都是傻瓜。

以下是伯克希尔股东大会要点实录：

01 大会开场白

巴菲特首先介绍了今年大会暂时转到芒格居住了 62 年的大本营洛杉矶举行，随后介绍 2018 年起升任伯克希尔非保险业务副董事长的 Greg Abel，以及一同升任公司保险业务副董事长的 Ajit Jain 也出席大会回答股东提问。分析称，这两个人都是“后巴菲特时代”伯克希尔首席执行官的主要竞争者。不过鉴于 2020 年芒格因疫情出行限制未能出席股东大会，由 Abel 代班这一背景，外界普遍认为 Abel 是 CEO 接班人。

02 巴菲特介绍伯克希尔一季度财报

巴菲特称，喜欢在周六公布财报，因为这样给投资者足够多的时间来消化。一季度净利润转正，运营利润超过 70 亿美元，每一个都是很有意义的数字。他表示，去年一季度整体股市下跌，所以净利润转为很大数额的净亏损，包括了股市投资组合的未实现亏损，而运营利润更能反映公司本身的表现：“读伯克希尔财报时不要单独看最后一行（净利润），要看运营利润那一行，因为对于我们这样的公司会有很多账面上的投资波动。”对比今年前两个月与去年前两个月的话，去年因为疫情经济关闭对业绩产生影响，但看 3 月份的话，变动主要发生在这个月，今年伯克希尔的业绩还是非常好的。

03 巴菲特点评股市三十年的变迁

巴菲特列举了截止 2021 年 3 月 31 日的全球 20 个市值最大上市企业，前六个公司中有 5 家是美国公司，除了当地政府控股的沙特阿美。巴菲特认为这说明美国环境利好，而 30 年前的全球 20 大市值排名中众多的是日本公司：短短 30 年内，最高市值公司的市值从 1040 亿美元增长到 2.05 万亿美元。从市值水平来看，是变大了，最大市值一定程度反映了一些通胀，但这期间其实并不是高通胀时期。你可以看到 30 年里，世界变化极大。但如果你的股票持仓足够多元化，那就会表现很好，当然我个人更喜欢美国公司。如果你喜欢挑选个股来投资的话，很难确保你能挑选到很多年后还顽强存活的公司。例如，1903 年我爸爸出生时，是汽车改变了美国，曾经至少有 2000 家跟汽车相关的公司，而到 2009 年时就只有三大巨头了。这是汽车业在金融领域里发生的变化，变化是巨大的。（下方图片中台湾皆为中国台湾）

04 疫情中伯克希尔抛售了航空股，如何回顾当初的决策？

去年巴菲特在股东大会上披露，将 2016 年大举买入的四大美国航空公司——美国航空、西南航空、美联航和达美航空股票持仓全数抛售，但并没有解释原因。在今年的伯克希尔-哈撒韦股东大会上，巴菲特说，他觉得他的行动没有任何问题。巴菲特表示，我们那个时候没有卖很多。我们总共拥有 7000 亿，其实只卖了 1%的部分，航空业不是我们投资组合里重要成分，当初想帮助航空公司，有少数股东觉得不好做。整个经济停滞情况下，救不了。航空公司其实最开始受到政府很多帮助。我们知道短期内航空业回不来的。对于航空业的前景，巴菲特说，由于商务出行的复苏还滞后，航空出行可能没有回到疫情爆发前的水平。国际范围内，他还不想买航空公司股。巴菲特强调，伯克希尔依然通过其他企业持有很大的航空公司风险敞口。目前持有约 19%的美国运通，对服务航空业的公司精密机件（Precision Cast Parts）还有持股。

05 为何不用公司持有的巨额现金来进行大象级收购？

巴菲特表示，伯克希尔持有现金大概相当于公司业务价值的 15%，规模是合理的，之后比例会降低。去年 3 月的疫情改变了形势，伯克希尔必须确保在任何状况下都有自有资金，不能想着依赖政府和银行等其他机构借钱。去年 3 月大家都希望渡过难关，政府没有意料到这种情况。我们没有办法在这种疯狂的环境下出手做这么大的投资，没办法一下子部署几百亿资金进行收购。

06 15 年伯克希尔表现不如市场，如何让大家继续持有你们，而非大盘指数？

芒格表示，对长期投资者来说，是长期持股还是持股多元化，持有伯克希尔等于持股多元化。巴菲特随即打趣称，我一直以来都有推荐 SP500，我可没推荐伯克希尔。我不觉得普通人能选股，我有时还建议你不要买我们的股票。当然 90%的情况下，你买国债或者标普比较安心，我也建议。伯克希尔是很好的可以持有的个股，如果您对股市不了解，那就买标普。

07 1997 年投资烟草公司是否后悔？

巴菲特称，任何情况都有可能，1997 年的情况和现在不同。好事多和沃尔玛也卖烟草，这只是一种行业。你觉得这个行业不好，那就投股指、基金等。我无意对进入某个行业做出批评。抽烟是个人决定，以前我跟女婿说抽烟对人类有害，我们决定不投了。现在很难判断一种业务。我不知道我是不是觉得雪佛龙有益于社会，我也的确觉得世界是在变化的。

08 巴菲特为何反对披露气候与社会责任相关内容的股东提案？

芒格称，我们不知道全球变暖的具体答案。巴菲特表示，伯克希尔公司在商业基础设施上的投资很大，高于所有公司，最近美国总统也在不断提到基建。之前我们也在考虑关闭煤电电厂，但是我们需要有足够多的其他能源的来源，才可以关闭煤电。企业已经知道气候变化的答案，很多质疑的人，我可以说他们没有读过我们的财报。曾经担任伯克希尔能源业务主管的现任副董事长 Greg Abel 表示，2007 年时候我们已经提出气候变化是个威胁，当时提到了创新，如何设立合理目标，之后我们都围绕去碳化开展。伯克希尔已经宣布要在输电网基础设施上投入 180 亿美元，目前投入了 50 亿，未来十年还投 130 亿。伯克希尔 2015 年就做出承诺，其中一条是要把 150 亿美元投入可再生能源，现在投入已经远超。我们提前完成了 28%的减排目标，公司可以在 2030 年达到巴黎气候协议的要求。2020 年已经关闭 16 座火电厂，到 2030 年还会关 16 座，2050 年以前可以关闭所有烧煤的火电厂。

09 巴菲特和芒格两人对 Costco 和富国等投资理念有分歧，如何理解？

芒格表示并没有冲突，自己喜欢 Costco，伯克希尔也喜欢。巴菲特也称，我们 62 年期间挺和谐，没有什么大冲突。被问及两位负责具体业务的副董事长如何合作时，Ajit Jain 表示，芒格和巴菲特的合作天衣无缝，这是无法复制的，我尊敬 Greg，但我们不像芒格和巴菲特那样经常互动。遇到对方负责业务的问题时会随时交流。Abel 也称，Ajit 非常了解了解伯克希尔的文化，很荣幸有他这样的同事。

10 为何去年出售了部分苹果股票，而不是趁低买入？

巴菲特表示，我们现在持有苹果 5.3%，是很安全的水平，而且持仓远超其他行业企业。他和芒格都称，苹果的管理层非常棒，CEO 库克可能创意上比不过乔布斯，但是“我们见过最棒的公司管理者”。苹果产品广受全世界欢迎，利润率非常高，客户满意度可以达到 99%；对于手机本身来说，甚至超越

汽车成为人们生活不可或缺的产品。“去年伯克希尔出售了部分苹果股票，但由于回购了自家股票，令股东所持有的苹果比例不降反升。我不希望政府过多干扰科技业，这些公司市值非常高，对我们也是有利的。我不觉得苹果估值疯狂，估值需要和利率做比较。周四美国财政部的四周短期美债拍卖有 400 亿美元规模，但得标利率为 0。现在美国债券没什么收益了，我们在接近零的利率环境，如果长期来看利率是这样的话，那么股票价格就显得低。找不到什么债券能有苹果和谷歌这种公司的盈利水平。”

11 巴菲特：SPAC 有投机属性巴菲特表示，SPAC 按规定两年内必须花钱出去，如果利用别人的钱来赌博，自然表现好于伯克希尔。芒格称，我不喜欢职业投资者骗人投资割韭菜，SPAC 是一种“容易钱”（easy money），如果过度的话就会有很大问题，用来赌博的话是种羞耻行为。

12 股市是否泡沫化？应该离场观望还是投资更多？

巴菲特称，有时候我们买了一些股票并不安心，要保留相应现金来保护股东。在谈及回购问题时，芒格称，回购股票用来推升股价是不道德的，但是如果公平操作并用来回馈股东，就没有问题。巴菲特称，回购是股东投票同意的，97%的股东不是为了拿股息。

13 如何看待拜登政府资本利得税提升计划？

巴菲特称，他在去年总统大选中支持了拜登，同时他不认为拜登政府提议的公司税上调对股东不利。巴菲特表示，总有一些公司试图通过宣扬会将加税转嫁给客户，来令人们会感到恐惧，不过这是一种公司虚构的事情。尽管他拒绝在股东大会的场合代表伯克希尔过多讨论政治问题，但称公司税率在他职业生涯的早期更高，当时超过 50%，“这不是世界末日，我们可以适应税率。”有分析称，巴菲特今日规避了评价美国政府税收政策，暗示公司税和针对富人的资本利得税上调不需要过分担心，“我根本不担心过高的税收。”但 60 年的老搭档、伯克希尔副董事长芒格则对富人可能被打击有所不满，他称，自己对“因为别人拥有更多的钱就不断找他们麻烦”的做法感到有些警惕。他还称，加州等地方迫使富人纷纷逃离，等于失去了他们的税收贡献，这“是愚蠢的”。

14 大涨之后，还认为加密货币是一文不值的吗？

巴菲特表示，我能预料到这个问题，但我选择不回答，我和芒格都没没持有比特币，不想回答这个问题让大家不开心。芒格直言，我痛恨比特币的成功，不喜欢一个凭空创造的金融产品就赚几十亿美元，也不喜欢虚拟货币绑架现有的货币系统。

15 巴菲特：马斯克火星殖民计划可能保费挺高

当被问及是否愿意作为马斯克旗下 SpaceX 火星殖民计划的保险公司时，负责伯克希尔保险业务的副董事长 Ajit Jain 直接称：“这很好回答，不会。”巴菲特随后笑着称，给马斯克担保，我会很小心，不过这取决于保费是多少，我猜我心目中的保费跟马斯克预想的很不一样。

16 巴菲特：第一大风险是选的管理层不合适

巴菲特表示，人们总是认为美国反垄断法和税法修改会影响到伯克希尔，最大的风险因素是为旗下业务选择了错误的管理层，我们不是通过作出宏观经济预言来赚钱的。谈及银行股持仓时，巴菲特

称喜欢银行股和金融股，但对美国银行 BOA 的持仓不想超过 10%，所以去年卖出了一些。他不想解释对威瑞森 Verizon 等电信股的持股逻辑，“觉得可以买就买了。”

17 如何看待 Robinhood 等热门散户炒股神器？

巴菲特称，Robinhood 已经成为过去一年或一年半股市赌博属性的非常重要组成部分，他们声称免佣金，吸引了很多想要赌博的人，Robinhood 这种软件没有违法但谈不上道德。赌徒押注的方式不是我尊重的方式，是在“向希望收税”。芒格则生气地表示，这种事情就是个严重错误。

18 巴菲特：通胀已显著上涨，工资却没跟上

巴菲特表示，在新冠疫情经济复苏期间，看到了价格压力上升的迹象，这印证了许多市场参与者对通胀压力增加的担忧。巴菲特称，我们看到了大量的通货膨胀。我们在提价，人们也在对我们提价。这正在被接受。巴菲特列举了房地产领域的情况：伯克希尔做了很多住房相关业务。成本在上升，上升，上升。钢铁成本每天都在上涨。巴菲特指出，钢铁成本大幅提升影响了伯克希尔的住房和家具业务。巴菲特称，人们口袋里有钱了，他们支付更高的价格。这不会停止，这几乎是一场购买狂潮。经济真的很红火。我们过去没有预料到。这对于一部分人来说是个可怕的局面。经济对价格并不敏感。人们预计，通胀还会继续持续下去。

附录五十七

美国国税局今日获得联邦法庭授权，收集所有 2 万美元以上虚拟货币交易明细

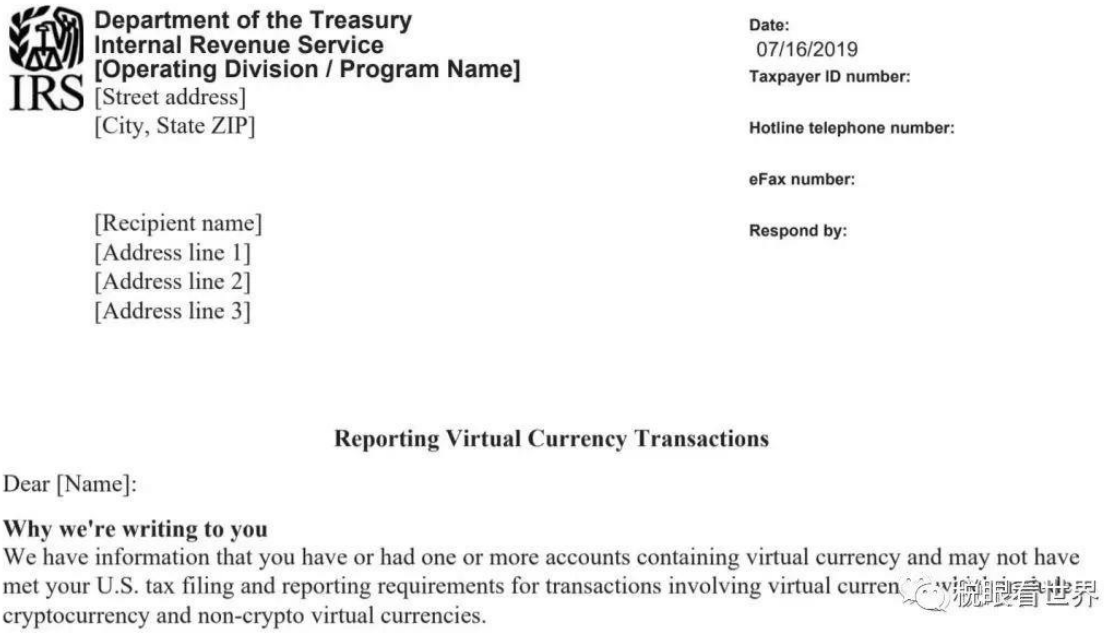
来源： 税眼看世界　作者：Elton Wang　日期：2020 年 5 月 7 日

美国联邦法庭终于在 5 月 5 日正式授权美国国税局，有权可以获得所有使用虚拟货币达到 2 万美元以上人士的信息，这次大规模行动将要获取的信息包括：虚拟货币持有人信息、虚拟货币超过 2 万美元以上的交易信息、在 2016-2020 年之间任何一个时间点交易或者持有虚拟货币超过 2 万美元的人员信息和身份信息。

美国司法部对该项行动大力支持，认为这是税收公平性的必要措施，通过虚拟货币逃避税，在美国纳税人来说，将会付出巨大代价。

其实，今年在税季申报美国个人所得税表 1040 的时候，大家就明显发现税表与过往年度非常不同。1040 税表在主表的第一行最醒目的位置，所有纳税人申报税表的时候，必须回答是否在 2020 年度持有虚拟货币或者有虚拟货币的交易，不如实回答该 YES 和 NO 问题，将会带来严重后果。

虚拟货币越来越成为各个国家税收主管当局监管的重点之一。2021 年 4 月初的时候，美国国税局 IRS 就连续发出催函给纳税人，提醒必须要申报虚拟货币的交易。这场称作比特币税务申报行动的催函和当时达里奥的媒体访谈不谋而合，我们一致认为不论是山雨欲来还是蓄势待发，都需要提醒持有比特币等虚拟货币的朋友要高度重视。美国国税局最近向持有比特币等虚拟货币的美国纳税人再次发出提醒申报税表的信函，这是去年三轮催函后的又一次大规模行动。



Department of the Treasury
Internal Revenue Service
[Operating Division / Program Name]
IRS
[Street address]
[City, State ZIP]

Date:
07/16/2019
Taxpayer ID number:

Hotline telephone number:

eFax number:

Respond by:

[Recipient name]
[Address line 1]
[Address line 2]
[Address line 3]

Reporting Virtual Currency Transactions

Dear [Name]:

Why we're writing to you
We have information that you have or had one or more accounts containing virtual currency and may not have met your U.S. tax filing and reporting requirements for transactions involving virtual currency. Virtual currency includes cryptocurrency and non-crypto virtual currencies.

税眼看世界

达里奥在3月26日接受访谈称，美国不排除采用1934年黄金储备法案Gold Reserve Act 的做法，当时该法案认定个人持有黄金为非法行为，认为比特币也可能会出现类似情况，达里奥认为比特币有可能在特定环境下被认定非法，就像当年的黄金。

附录五十八

美国国税局盯上 MoneyGram 速汇金，正式要求提供海外汇款人真实信息和交易明细

来源： 税眼看世界 作者：Elton Wang 日期：2021 年 5 月 8 日

美国国税局最近很忙，尤其是听说拜登政府将要通过新的基建方案和增税法案在今后 10 年为美国国税局拨款 800 亿美元，用于合规性审查的技术更新和纳税人遵从工作，可以更加有效提升美国国税局税务稽查能力，就更加积极工作了。

这个星期，美国国税局和美国财政部共同宣布，已经正式向 MoneyGram 速汇金提出要求，索要美国国税局在侦察查税调查的过程中发现的海外涉嫌洗钱的公司和个人名单以及交易明细。

MoneyGram 和美国财政部也达成协议，将提供所有通过 MoneyGram 汇款来往于美国或者经由美国汇款到世界其他各地的交易明细。

MoneyGram 速汇金为汇款提供快速便捷可靠的方式，方便提现至银行账户或手机钱包，速汇金拥有 200 多个国家和地区的全球化网络，收款转账业务最近还增加了支付宝功能，更为简单便捷，深受国际汇款的欢迎。

MoneyGram 速汇金在 2012 年的时候就被美国司法部起诉，指控没有遵守反洗钱规则，该官司一直打到 2018 年，速汇金败诉，并为此支付了 1.25 亿美元的罚金。同时，败诉后的速汇金为此向美国司法部提供了涉及洗钱欺诈的 15 亿美元交易明细。

国内也有不少用户通过 MoneyGram 的合作银行或者金融机构使用速汇金服务。

附录五十九

对瑞士的十一个误解

来源： 后鲁说国际税 作者： 后鲁说 日期：2021 年 5 月 7 日

误解一：瑞士首都是斯德哥尔摩

世界很多国家的人经常分不清瑞士和瑞典。2019 年 5 月 16 日，瑞士联邦总统于利 毛雷尔访问美国期间，就有公众在网上留言：“瑞士如此美丽！斯德哥尔摩是一个非常好的城市！”没关系，斯德哥尔摩在瑞典！ 尽管容易混淆，两个国家颇为不同。瑞典以良好的社会福利而闻名，但需要高税收提供保障。而瑞士税率比瑞典低多了。 瑞士是一个位于西欧、中欧和南欧交汇处的国家，南接意大利，西邻法国，北靠德国，东临奥地利和列支敦士登。瑞士为 26 个州组成的联邦制国家，伯尔尼是联邦政府所在地。

误解二：瑞士是高福利国家

瑞士是退休人士的乐园。根据 2017 年《瑞银国际养老金差距指数》，瑞士与其他 12 个国家相比，提供了最慷慨的养老金。除了强制性的养老金缴费外，个人只需要拿出收入的大约 10%储存起来，就可以资助基本的城市退休生活。但瑞士不是高福利国家，个人享受的福利是来自于提前的储蓄。瑞士是少数几个拥有两个强制性养老金支柱的国家之一，均由雇主和雇员共同出资。第一支柱是政府管理的养老保险计划（AHV）。它确保了高于贫困水平的最低收入：单身人士每月最低可获得 1,195 瑞士法郎（1 瑞士法郎 »7 人民币），最高限额为每月 2,390 瑞士法郎；已婚夫妇为 3,555 瑞士法郎。为了享受养老金，从年满 20 岁后的当年 1 月 1 日起，直到达到正常退休年龄（男子 65 岁，女子 64 岁），即分别总共 44 年或 43 年，须无间隔地缴纳养老保险费。在没有缴费的每一年，男性的养老金减少 1/44，女性减少 1/43。职业福利计划是瑞士养老金体系的第二支柱。它的目的是让个人在退休后继续维持适当的生活。退休员工从第一和第二支柱中获得的指导值约为其最近工资（收入最高约为每年 85,320 瑞士法郎，2020 年数据）的大约 60%。

误解三：投资瑞士不动产

很多人认为瑞士与美国、英国等国家类似，可以允许外国人自由地投资瑞士的不动产。这是一个误解。 在瑞士定居的外国人，如果没有 C 类居住许可（“永久居留”），可以在其实际居住地（主要住所）购买一套住房，而无需获得授权。这种豁免一般只适用于持有瑞士 B 类居留许可的人。买方必须自己居住；即使是部分出租也不行；必须以买方的名义购买。 如果没有瑞士居留许可，可以从这 17 个州购买度假屋或服务式公寓：外阿彭策尔、伯尔尼、弗里堡、格拉鲁斯、格劳宾登、汝拉、卢塞恩、纳沙泰尔、下瓦尔登半州、上瓦尔登半州、圣加仑、沙夫豪森（仅限服务式公寓）、施维茨、提契诺、乌里、沃州和瓦莱州。瑞士全境每年购买度假屋和服务式公寓的数量限制在 1500 套以内，并在各州推广旅游的城市之间进行分配。用于商业用途的房地产可以不经授权而获得。商业用途包括生产场所、仓库设施、办公室、购物中心、零售场所、酒店、餐馆、车间、医生手术室等。无论该房地产是用于买方的业务，还是由第三方出租/租赁以从事商业活动，都无关紧要。这种房地产也可以只作为投资而购买。 在瑞士收购工厂和地下土地一般不需要授权。但是，如果土地包含花园等，则须单独评估是否需要授权。

误解四：瑞士企业所得税和个人所得税高

企业和个人同等金额的应纳税所得额，在瑞士适用的税率可能是欧洲最低之一。目前，瑞士有 13 个州（50%）的企业所得税税率在 14%以下。楚格州的企业所得税税率为 11.91%，已经低于爱尔兰的 12.5%。 瑞士个人所得税规定非常精细，每个州有自己的税法，税率也不同。同时，即是在同一个州的不同乡镇，税率也有很大的差异。瑞士个人所得税以家庭为单位，如果一个人年薪为 20 万美元、配偶不工作、有两个子女，在瑞士很多地方常见的个人所得税税负只有大约 10%-15%之间。

误解五：瑞士控股公司

在过去的 20 年内，瑞士控股公司在跨国公司进行国际税务架构安排中一直处于非常重要的位置。但瑞士比较低调，瑞士控股公司可能不为公众所知。对于中国跨国公司，瑞士控股公司具有十大优势： 1) 永久中立国，诸多国际机构所在地。对于很多行业，尤其是数字经济领域，瑞士控股公司适合在法律架构上作为全球总部或者区域总部。2) 投资保护协定。由于“一带一路”沿线很多国家政治不太稳定，中国企业对外投资的过程中必须要考虑政治风险。瑞士在此方面具有重要优势：一方面，瑞士已经签署了 120 个投资保护协定；另外一方面，瑞士政治中立。而且，许多国际组织都位于瑞士，这使得瑞士在保护投资方面具有独特的优势。3) 知识产权保护。IP 对于数字经济中的企业至关重要。瑞士是世界知识产权组织“WIPO”的所在国，也是一个以最先进的知识产权保护法闻名的司法管辖区。4) 争议解决。“一带一路”下签署的商业协议经常选择瑞士作为仲裁地。瑞士多年形成了支持仲裁的司法制度，瑞士的仲裁制度和瑞士法律的国际化程度都比较高。因此，选择在瑞士进行仲裁比较容易为其他国家和当事人所接受。5) 税收协定网络。瑞士目前有超过 100 个避免双重征税的协定，大部分协定中都规定了非常优惠的预提税税率，这使得瑞士控股公司非常具有税务优势。6) 税法稳定和预先裁定。瑞士的税法非常稳定，税务机关以服务为导向。企业在进行并购和重组时，可以提前从税务机关获得对该交易税务后果的预先裁定，因此可以提前获得税务上的确定性。这对于跨境并购是尤其重要的。7) 参股免税，瑞士控股公司从子公司收到的股息、销售子公司股权的收益可以适用参股免税。8) 瑞士无受控外国公司法制度。瑞士控股公司因此也可以持有设立在避税港和/或者主要为消极所得的公司。这与瑞士的参股免税制度相辅相成——即使子公司设立在低税率或免税国家和地区，或者子公司的主要所得是消极所得，参股免税也可以适用。9) 不受制于欧盟反避税指令。欧盟国家受制于欧盟反避税指令（简称 ATAD）的影响，必须要出台受控外国公司法、打击双重不征税、对无形资产的跨境转让实行“退出税”、限制利息扣除、消除混合错配和一般反避税规则。瑞士由于不是欧盟成员国，目前还不用受制于 ATAD 指令。这使得瑞士控股公司与欧盟国家的控股公司相比具有优势。10) 瑞士公司对外支付的符合正常交易原则的特许权使用费，在瑞士无需缴纳预提所得税。

误解六：瑞士增值税税率高

在很多欧洲国家，20%的增值税是常见的。很多人士认为瑞士的增值税税率也很高。但是，瑞士增值税税制简单，且有着欧洲最低的增值税税率。大多数商品和服务适用 7.7％的标准增值税税率，酒店行业（包括早餐）适用 3.7％的低税率，日常消费品（如食品、非酒精饮料、书籍、报纸、杂志和药品等）适用 2.5％的更低税率。

误解七：瑞士信托

由于瑞士是公认的财富管理中心，来自其他司法管辖区的超高净值人士经常想当然地认为瑞士法律下拥有信托，因此经常要求设立“瑞士信托”。当他们被告知瑞士法律中不存在信托时，他们往往会感到惊讶。这是在我们实践中经常遇到的现象。 瑞士法律下尚无信托，因此尚不存在“瑞士信托”这一概念。2007 年，瑞士批准了 1985 年 7 月 1 日《关于信托适用法律及其承认的公约》。因此，瑞士法院将承认根据外国法律有效成立的信托。瑞士财富管理行业一般认为，如果瑞士法律下可以设立信托，瑞士的财富管理业将会进一步蓬勃发展，因为银行家、受托人和律师在同一个国家，其整合与合作将变得更加容易。在此背景下，瑞士国民议会目前正在审查是否应将信托纳入瑞士法律框架。如果颁布，它将为个人提供财富规划的另一个有用工具，我们相信这将大大增强瑞士财富管理中心的地位。

误解八：瑞士遗产赠与税重

瑞士有遗产赠与税，但影响不大。 瑞士联邦层面并没有遗产和赠与税。如果被继承人或赠与人是本州的居民，或者转让了位于该州的房地产，除两个州（施维茨州和上瓦尔登州）外，瑞士所有其他州征收遗产税或赠与税。在瑞士所有州中，配偶之间免征遗产税和赠与税，而且大多数州还免除了直系亲属接受遗产或赠与的税款。由于这些免税情形的存在，瑞士的遗产和赠与税整体上是比较宽松的。2015 年 6 月 14 日，71% 的瑞士选民和全部 26 个州否决了在瑞士联邦层面征收遗产税的公投（根据公投，将对个人 200 万瑞士法郎以上的捐赠和继承在瑞士联邦层面征收 20%的遗产税）。这次否决对考虑来瑞士生活的外国高净值人士来说是个好消息。

误解九：瑞士薪资太高了

2018 年，瑞士的平均年薪为 64,109 瑞士法郎，相对较高。但是，瑞士的社会保险和税收成本与其他西欧国家相比通常较低、员工休假较少。另外一方面，瑞士每周的工作时间通常更高，因此瑞士的每小时平均劳动成本与其他欧洲国家相比甚至更低。 根据“2019 年征税工资”，瑞士税收楔子在 OECD 国家中处于很低的水平。税收楔子用来衡量雇主的劳动力成本和雇员相应的净实得工资之间的差异，税收楔子是一个百分比，分子为个人所得税、雇员和雇主社保缴费和工资税的综合减去雇员获得的利益，分母为劳动成本。 税收楔子最高的是比利时 52.7%，其次是德国 49.5%，意大利 47.9%，法国 47.6%等，瑞士仅为 22.2%。

误解十：瑞士裁员需要支付高额补偿金

雇主辞退员工时是否需要支付离职补偿金？不用。与中国劳动法下按照“每满一年支付一个月工资”的标准向劳动者支付离职补偿金不同，瑞士在法律上没有支付离职补偿金的要求。 实践中，雇主在辞退员工时，须根据劳动合同中规定的通知期（一般为 1 到 3 个月）提前通知员工，并支付在通知期内的工资；当然，员工在这期间仍然有义务完成雇主交付的工作。也就是说，在瑞士法律下，一般不存在不需要员工付出对价的“补偿金”，雇主在因为合理原因辞退员工时也不用担心因此而带来的经济成本。

误解十一：与瑞士政府处理好关系，对不合规行为会网开一面

有些企业认为与瑞士政府处理好关系，对于不合规行为会网开一面。这是一个误解。 瑞士对外国投资者非常友好，但前提是投资者要遵守瑞士的法治。有些违反瑞士法律会产生严重的法律后果。已经有在瑞士投资的中国企业付出了惨痛教训。 案例一：2009 年，中国石油化工集团公司以 83 亿加元

（73 亿美元）收购了阿达克斯石油公司（Addax）。2017 年 2 月 22 日，日内瓦检察院以涉嫌贿赂外国公职人员罪对 Addax 石油公司管理层的两名成员和该公司本身提起刑事诉讼。Addax 被指控向尼日利亚一家公司和律师支付了总额达数千万美元的不法款项。据公诉人称，这些款项可能被用于非法向尼日利亚官员支付报酬，目的是促进 Addax 在该国的活动。2017 年 5 月 7 日，日内瓦检察院发布新闻稿称，针对 Addax 的案件已经结案，但 Addax 付出了高昂的代价——向日内瓦州支付了 3100 万法郎作为赔偿。 案例二：2012 年 12 月，中国宝士达控股集团有限公司的子公司宝士达（瑞士）有限公司收购了瑞士金属工业有限公司。2019 年 05 月 24 日，宝世达瑞士金属公司前董事长因非法经营被判有期徒刑 24 个月，缓期执行。他必须向公司偿还近 2050 万瑞郎，并被判五年内禁止进入瑞士。根据瑞士工商登记系统查询 Zefix，该公司的董事长为来自中国济南的中国公民 Shang Xingjun。

更多内容，请见普华永道投资瑞士中英文指南，80 页，涵盖法律、税务、社会保险、劳动法、中资企业案例分析，简单邮件注册后可以下载整个文件:

1) https://www.pwc.ch/en/insights/investing-into-switzerland.html

或

2) https://www.pwc.ch/en/insights/investing-into-switzerland-cn.html

附录六十

【特别关注】优步司机是雇员吗？该如何缴税？

来源： 转让定价人　作者：梁季 陈彦廷 日期：2021 年 5 月 8 日

优步（Uber）希望自身被定义为技术公司，而不是运输公司，并将司机定义为独立承包商。被归类为独立承包商后，司机就失去了作为雇员本可以享有的更多的法定权利和保护。Uber 的这一分类方法存在争议。

优步（Uber）是一家交通网络公司，于 2009 年创建，总部位于美国加利福尼亚州旧金山。Uber 在创立之初意图以分担用车费用的方式来降低交通成本，其基本商业模式是与私家车所有者合作，由私家车所有者为搭车者提供服务。搭车者和司机可通过移动应用程序（APP）相互匹配，实时建立搭乘关系。同路的乘客可以拼车并平分车费，这有助于减少交通拥堵，还可以改善城市污染问题。2013 年 12 月，《今日美国》将 Uber 评为年度最佳技术公司。以 Uber 为代表的新兴商业模式带来了诸多税收挑战。

驾驶员税收身份认定

一直以来，Uber 希望自身被定义为技术公司，而不是运输公司。Uber 曾在 2019 年 4 月的首次公开募股（IPO）申请中承认，担心政府将其认作运输公司，从而产生新的税收负担。

Uber 认为自己是技术公司的理由是：Uber 不拥有汽车，驾驶员自己决定是否以及何时打开移动应用程序接受客户的乘车要求。驾驶员自己支付汽油、设备维护和修理车辆的费用。驾驶员可以随时随地终止合同。驾驶员不必穿着制服或佩戴统一徽章，可以从事任意职业，做任何业务。Uber 在管理驾驶员方面仅做到：要求驾驶员通过背景调查，达到注册要求，并提供符合标准的车辆。驾驶员自费提供其他必要的设备、工具和材料。驾驶员每月至少完成一次业务，禁止外借其 Uber 身份账号。驾驶员评分必须保持在最低标准之上。Uber 保留计算票价的权利，根据所提供的服务水平和需求来确定票价。

通常，出租车司机被认为是运输公司的雇员，但自认为是技术公司的 Uber 将其司机定义为独立承包商。出于对灵活性、独立性以及不必向上级报告的偏爱，相当一部分司机也支持被归类为独立承包商而不是雇员。

但 Uber 的这一分类方法并非毫无争议，因为被归类为独立承包商后，司机就失去了作为雇员本可以享有的更多的法定权利和保护。

2019 年 11 月，美国新泽西州劳工部称，由于 Uber 一直错将司机归类为独立承包商，该公司对该州欠缴约 6.5 亿美元的失业和伤残保险税。这也可能意味着根据该州法律，Uber 必须向驾驶员支付最低工资和加班费。2020 年，新冠肺炎疫情暴发，纽约部分驾驶者申请失业，他们试图被归类为雇员，原因是此前美国劳工部已决定，为相应司机发放独立承包商的联邦失业金，而不是雇员失业金。前者的标准是等待 10 周后，每周获得 180 美元，后者的标准是等待 3 周后，每周获得 504 美元。2020 年 7 月，联邦法院的判决支持了司机，要求劳工部向驾驶员支付雇员失业金。

对类似的案件的裁决，不同法院采用的标准不同，即使采用相同的标准，也容易因为权重问题，产生不同的判决。判断驾驶员为雇员还是独立承包商，有学者认为应重点参考以下事项：第一，驾驶员的管理技能是否能够提升其经济收入，其是否具有重大的获利或亏损机会。第二，所提供的服务是否是雇主业务必不可少的。

Uber 司机相关税务问题

此前，Uber 司机普遍以独立承包商的身份纳税。根据美国税法，与其他任何收入来源一样，Uber 司机必须将驾车收入加入其总收入中，并从总收入中扣除允许的费用。由于 Uber 不把司机认定为雇员，因此这些费用不归入 Uber 的财务报表中。

纳税申报表。一是费用信息的记录，驾驶员需要记录其费用信息，其中最重要的是里程信息，这也是美国国内收入局税收稽查的关注点。Uber 司机在网络论坛里分享了各种应用程序和电子表格来记录费用和里程相关信息。但有讨论者提出，国内收入局可能更喜欢纸质记录文件，所以一些司机将表格打印后置于车内，每日手动记录费用。二是纳税申报表格填写问题。Uber 司机可获得两种官方税务文件——1099-K 纳税申报表和 1099-MISC 文件，可以自行选择以电子或邮寄的方式接收文件。驾驶员在 1099-K 纳税申报表中要填写旅途中的所有收入，但并非所有的司机都会收到此文件，接收要求是年度营业额超过 2 万美元并提供 200 次以上的服务，且此前年度对所有业务开通了预缴税，按季预缴税款。驾驶员在 1099-MISC 文件中需提供当年收款摘要，收款超过 600 美元的驾驶员有资格接收该文件。

在实际操作中，有些驾驶员不能收到正确的纳税申报表，有些人无法理解 1099-K 纳税申报表中总金额的含义，包括安全乘车费、通行费、Uber 费用和分割票价的含义。有些驾驶员倾向于咨询税务中介，还有一部分人对税收筹划成本敏感，他们使用税务软件自己申报。

扣除费用的确定。根据国外相关学者的讨论，大多数司机都清楚他们的纳税义务，再加上所有业务都是通过信用卡支付的，收入申报较为清晰，但在费用的扣除上产生了疑惑。一些费用的扣除是确定的，包括汽油、客户的瓶装水和通行费。另一些则存在不确定性，比如服装、膳食。

1、业务里程的确定。美国税法为驾驶员提供两种选择，第一种是扣除驾驶业务产生的实际费用，另一种是采用标准里程扣除（美国国内收入局指定的扣除额，2014 年的标准是每英里 0.56 美元）。无论哪种情况，业务里程的确定都至关重要。在没有乘客乘车的情况下，驾驶里程是否算作业务里程？“个人使用”和“乘车使用”间的界限难以区分。国内收入局给出了答案：判断依据是这些里程是否主要是出于商业目的。具体来说，从家到工作地点的行驶里程，被称为“通勤里程”，通常不视为业务里程。“死亡里程”（没有乘客，但为了接送乘客的驾驶里程）则算作业务里程。

2、其他费用是否可扣除的讨论。部分驾驶员在论坛帖子里提出驾驶员进餐、驾驶员服装等扣除的可能性。但这是不可行的，因为这些不直接构成驾驶员 Uber 业务的成本，和个人生活密不可分，这些费用不能扣除。

税收政策需综合考虑的因素

在制定与 Uber 相关的税收政策时，还有很多因素需要综合考虑。对于共享经济发展来说，纳税人如何感知税负尤其重要。有学者认为 Uber 的轻税负导致了传统出租车行业的生存困境，应对 Uber 增加税收，以调节 Uber 车辆数量，弥补公共交通基础设施的损耗。还有学者认为税收政策需要和对 Uber 的监管、引导政策相配合，因为有报道称 Uber 存在侵犯顾客隐私、歧视女员工、漠视监管等问题。



费用名称	扣除标准明确性	是否可扣除
汽油	明确	是
提供客户的瓶装水	明确	是
通行费	明确	是
业务里程	不明确	是
服装	不明确	否
膳食	不明确	否

附录六十一

【特别关注】强力治税：拜登的税改雄心与国内收入局的重任

来源： 转让定价人 作者： 励贺林 姚丽 日期：2020 年 5 月 9 日

美国新一届政府的税制改革大幕已经徐徐拉开，既有规则层面的，也有执行层面的，一套“组合拳”打下来，不仅影响美国自己，也会将影响带给世界

在美国新一届政府“百日新政”中，税制改革毫无疑问是数得上的重要议题，这既是美国历任总统就职后必然推行的经济政策改革传统，也是美国新一届政府应对新冠疫情危机、促进经济复苏的必然选择。继推出高达 1.9 万亿美元的《拯救美国计划》之后，美国新一届政府陆续又推出雄心勃勃的《美国就业计划》和《美国家庭计划》，动辄数万亿美元的巨额投入，确实是大手笔。那么，支撑这些“天价”计划的“钱”，从哪来呢？

除了加税，既包括向富可敌国的美国大公司加税，也包括向富得流油的美国富人加税，美国新一届政府还想到了另外一招，加强税收执法和税务审计，以强力治税把本应落入囊中的“钱”收上来。美国财政部长 Yellen 指出，如果不加以改变，未来 10 年美国将流失 7 万亿美元税收收入，其中大部分原因是富人没有如实申报。因此，在这样的背景下，美国国内收入局被委以重任、寄予重望，要以执行强力治税措施把税收上来。

一、 税改方案中的“重要角色”

国内收入局(Internal Revenue Service，下称 IRS)在此次拜登税改中时刻扮演着“重要角色”。

美国财政部在《美国就业计划》中为 IRS 单列一项，以加强税收执法应对公司避税和逃税，赋予 IRS 更多的资源和能力，将该征的税收上来，彰显 IRS 在此次税制改革中的基础性执行作用。

数据显示，美国工薪阶层的工资性收入由雇主报告给 IRS 并代扣代缴税款，已不存在逃税可能，但美国大公司却有足够的机会通过利润转移等通道来大幅降低税收负担，甚至是逃税。但是面对大公司极其专业且复杂的税收筹划操作，IRS 往往“望洋兴叹”，无法完成艰巨的挑战任务，由于在过去 10 年间 IRS 的预算被削减 25%，IRS 不具备可以与大公司及其外部支援机构进行专业对抗的能力。因此，一段时间以来，IRS 只得挑选不太复杂的案件予以审计，而主动放弃了对大公司复杂案件的审计，近 10 年 IRS 对大公司的审计数量下降一半，已不足 2011 年审计数量的 50%，对年收入超过 100 万美元纳税人的审计覆盖率也下降近 80%，由此造成美国联邦政府税收收入的大量流失。

《美国就业计划》除了要改革税制规则来消除逃避税的机会和漏洞，而且提出要加大对 IRS 的投入，确保 IRS 获得应有的、足够的资源，雇佣高级专业人士，形成强大的专业能力，配备明显优势的专用设备，在与大公司及其外部支援机构的税收审计角逐中能够完美胜出，以实际成功案例加强税收执法，形成更高等级的税收威慑效应。并且，美国新一届政府认为，这一切本应由大公司的税收买单。

《美国家庭计划》旨在加大对农村和原住民社区有针对性的投资，满足美国家庭在儿童保育和教育方面的需求，让教育更加负担得起并提供更多接受教育的机会，为美国家庭提供经济安全保障，并

且要扩大税收抵免优惠，支持中产阶级并希望能够惠及所有美国人和美国家庭。美国新一届政府希望通过在未来 10 年时间内，以向美国富人加税的方式筹集 1.5 万亿美元，为《美国家庭计划》提供税收财力支撑，因此，除了提高税率，美国新一届政府也想到了 IRS。《美国家庭计划》将增加向 IRS 的预算投入，用以加强对年收入超过 40 万美元家庭的税收审计，加强税收执法，在今后 10 年内向 IRS 新增投入 800 亿美元，用于升级换代技术系统等方面，打造更为严密的银行交易实时跟踪报告体系，预计此举将在未来 10 年内增加 7000 亿美元税收收入。

二、 地位特殊的 IRS 再获重用

美国执行分税制，联邦税务机构与州及州以下地方税务机构基本是互相独立的。IRS 是依据美国税收法典（IRC）第 7801 条设立的、美国联邦层面的税收征管机构。尽管 IRS 是美国财政部的下属机构，归属财政部管辖，但是 IRS 的局长由美国总统直接任命，并非由财政部长任命，因此 IRS 具有很大的独立性和行政自由空间，在美国联邦各机构中地位特殊。另外，这个“特殊”还体现在 IRS 的税收执法能力和方式上，在专职负责税收服务和税收执法的副局长之下设有“税收犯罪调查部门”（Criminal Investigation），拥有包括刑事侦察在内的范围广泛的税收执法权力，配备可以与美国联邦调查局（FBI）比肩的执法装备。IRS 进行税收犯罪调查的重点领域包括，滥用税收筹划、破产欺诈、公司欺诈、金融机构欺诈、国际税收逃避税、洗钱、公共腐败犯罪等，如果 IRS 获取足够证据，涉嫌税收犯罪的嫌疑人将被移交美国司法部予以起诉，涉嫌其他犯罪的嫌疑人将被移交美国联邦检察官进行下一步的处理。平均每年有约 3000 人涉嫌税收犯罪被 IRS 移交起诉定罪，2020 年 IRS 调查发现的税收欺诈金额 23 亿美元，其他金融犯罪的金额 84 亿美元，调查定罪率高达 90.4%，由此可见 IRS 的特殊威力。

美国财政部的报告显示，占美国人口 1%的最富人群，他们至少有 20%的收入没有纳税申报，没有尽到纳税遵从义务，造成美国联邦税收收入每年损失近 1750 亿美元。有鉴于此，拜登税改提出要将这类人群作为征税目标，为 IRS 提供充足的、持续的预算投入，以打造公平和效率的税收征管体系。未来，IRS 将利用 21 世纪最前沿的科技手段来打开最复杂的逃避税“包裹”，追踪各种不透明的收入隐匿轨迹，加强对富人纳税遵从和纳税申报的管理和处罚，让 IRS 的专家和探员有更及时、完整、准确的情报，以便集中精力调查那些恶名昭彰的重点嫌疑人，同时让那些善意的、具备良好纳税遵从记录的人群避免不必要的、耗费时间成本的税收审计。增加的预算投入将使 IRS 恢复信心、如虎添翼，更加严密的信息共享网络将使大公司和富人的隐秘交易浮出水面，也会进一步提高美国人的纳税遵从意识，自觉主动地进行税收申报，养成“不申报，则无合法收入”的理念和行为规范。在有效获取第三方信息（如银行）和足够人群纳税申报的前提下，IRS 对税收犯罪的威慑力将大幅提升，配合以对典型案例重罚的“大棒”和对非故意案例轻罚的“胡萝卜”，应可以突破那些逃税偷税人群的心理防线，再获重用的 IRS 誓言将实现美国新一届政府“强力治税”的目标。

三、 细节决定成败，IRS 下一步的工作重点

“筹钱”是美国新一届政府的硬任务，因此 IRS 一定会“来真的”。为了在未来 10 年增税 7000 亿美元，IRS 规划了下一步的工作重点。

第一，阻止筹划复杂的逃税行为。IRS 非常清楚，对复杂逃税案件的调查平均要耗费至少 2 年时间，如果资源投入不足，还要持续更长时间，并有可能失败，因此 IRS 必需获得足够的、跨年度持续的资源投入。拜登税改将为 IRS 在未来 10 年增加预算 800 亿美元，包括提升改造 IRS 的科技信息网络系统、雇佣和培训高级审计专家和探员，确保 IRS 有足够的能力聚焦大公司和富人的逃税行为。

第二，获取更加完整的情报信息。IRS 深信，只有当 IRS 从第三方获取完整情报信息，收入才可以准确申报，税收才可以全额缴纳。美国富人往往将收入隐匿在各种不透明的通道之内，如合伙企业或独资企业，约 55%的欠税就是因为这样的原因造成的。为此，IRS 将从银行、金融机构、交易平台等第三方获取更加完整的情报信息来进行交叉对比核查（cross-checking），这样既不向纳税人增加额外的遵从负担，还可以探知纳税人清晰的交易轨迹，变得愈加透明的纳税人可以使 IRS 更加容易地锁定审计目标。

第三，以更高科技水平帮助识别逃税行为。IRS 将彻底改造现有信息技术系统，大幅提升科技水平，充分利用大数据技术和分析工具来帮助专家和探员解码那些复杂的逃避税交易。

第四，改进纳税服务，帮助纳税人更好享受税收抵扣。IRS 将更高效地、更快捷地与纳税人互动，帮助纳税人更有效地、更充分地实现税收抵扣优惠。

第五，规范税务代理行为。未经认证的税务代理人往往错误地填报纳税人的数据信息，不仅给纳税人造成经济损失、甚至带来牢狱之灾，而且使 IRS 平添了大量无效的工作。IRS 将获得法律授权，加大处罚力度，规范税务代理行为。

美国新一届政府的税制改革大幕已经徐徐拉开，既有规则层面的，也有执行层面的，一套“组合拳”打下来，不仅影响美国自己，也会将影响带给世界，其中有些措施和工具带给我们启发和思考，值得我们研究和借鉴。