

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 15520101151773

UDC _____

廈門大學

硕士学位论文

美国金融衍生品交易所得税制评析及其对
中国的启示

Comment on the US Income Taxation of the Derivatives and
the Implication for China

史增阳

指导教师姓名: 林文生 副教授

专业名称: 财政学

论文提交日期: 2013年4月

论文答辩时间: 2013年5月

学位授予日期: 2013年6月

答辩委员会主席: 纪益成

评阅人: _____

2013年4月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：

日期： 年 月 日

导师签名：

日期： 年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

摘要

金融衍生品在近几十年取得了重大发展,但由于金融衍生品交易本身的多变性和复杂性以及其参与者的多元化,使得传统所得税制度的适用遭到了极大的挑战。税收制度的不完善,不但造成了税款的流失,同时也不利于对衍生品市场的监管。因此,对其所得税制度的研究,显得尤为迫切,本文就是研究金融衍生品所得税方面的问题。在研究过程中,笔者发现美国税法对金融衍生品的规定复杂,几乎杂糅了所有关于对衍生品所得征税的方法。这样一来,如果做到对美国金融衍生品所得税制的深入分析,就能够对这个问题有较深的了解,所以本文的研究思路是系统地分析评判美国对衍生品所得征税的规定,并结合我国国情,从而找出可能适合我国衍生品所得征税的一些方法。除导论外,正文分五章:

第一章概述了金融衍生品的定义,从时间,性质,来源三个方面分析其对传统税制的冲击,并从理论的角度总结出了专门适用于金融衍生品交易税基确定的三个基准和解决相关问题的三种基本方法。第二章从收入时间界定的角度评析美国衍生品所得税制上的相关规定,主要根据合约性质,发行者的身份和交易的目的等角度探讨其制度设计的合理性和不足。第三章从收入性质确定的角度剖析美国衍生品所得税制上的相关规定,主要有透视法,根据衍生品本身性质和一些反滥用条款等。第四章从收入来源角度分析美国衍生品所得税制的相关规定,并总结和综合评价美国金融衍生品所得税制。第五章是借鉴美国金融衍生品所得税制的改革经验并结合我国国情,尝试给出适合我国的征税方案。

关键词 金融衍生品; 美国所得税制; 反避税规则

Abstract

The financial derivatives have made a breakthrough in the decades. However, due to its characteristics of the variability, complexity and diversification of participators, application of the traditional income tax rules may encounter some challenge. Such an application may not only causes tax evasion, but also weakens the regulation of the derivative markets. This paper will discuss how to design income tax rules to adapt to the development of financial derivatives. The author studies US income tax law on the derivatives and tries to take it as the reference to the tax design in China. The U.S. income rules on derivatives are analyzing and evaluating systematically in these paper. Later suggestions are given on the reference and by considering the income tax regime of China. The article mainly divides into four parts except introduction.

The first chapter explains the definition of derivations, discussing the three key tax issues about derivative instruments: time, character and source, which impacting the traditional taxation; and concludes three benchmarks of evaluating derivatives taxation specially and three basic ways of solving related questions in theoretical sight. The second chapter is about the timing rules of the related law. Income and deductions from derivatives can be recognized in a variety of ways, including mark-to-market, accrual, cash, wait-and-see, and special timing regimes. The third chapter is about the character rules of the related law, which includes “look through” approach, the character of the underlying property and some anti-abuse rules. The fourth chapter is about the source rules of the related tax laws, and summarizes the tax law of derivatives. The fifth chapter gives some advice about the derivatives taxation that fits our country.

Key Words: Derivatives; US Income Taxation; Anti-abuse Rules

目录

导论.....	1
选题背景及研究意义.....	1
研究综述.....	2
文章研究思路, 创新与不足.....	4
本文结构.....	5
第 1 章 金融衍生品的定义及衍生品所得税的相关理论与问题.....	6
1.1 金融衍生品的定义及分类.....	6
1.2 金融衍生品交易的所得税税收问题.....	8
1.3 金融衍生品所得税制设计的相关理论.....	10
1.4 解决衍生品交易所得税税基计算问题的基本办法.....	14
第 2 章 美国税法关于金融衍生品交易损益确认时间规则.....	18
2.1 根据合同性质来界定损益的实现时间(一般规定).....	18
2.2 基于发行者身份来界定收入的实现时间: 证券自营商和交易商的盯市法问题.....	22
2.3 根据交易的目的是来界定损益实现时间: 对冲交易.....	23
2.4 相关反避税条款对时间界定的影响.....	24
第 3 章 美国税法对金融衍生品交易的损益的性质界定规则及其局限.....	27
3.1 根据基础资产的性质来决定衍生品的损益的性质(透视法).....	27
3.2 根据衍生品本身判断性质.....	29
3.3 衍生品交易之损益的性质确定的特殊规定.....	31
3.4 影响衍生品交易损益性质判定的反滥用条款.....	34
3.5 负价值衍生品交易的损益的性质判定问题.....	37
第 4 章 衍生品交易的收入来源地规则及对美国相关税制的综合评价.....	39
4.1 收入来源地规则.....	39
4.2 对美国衍生品税制的总结和综合评价.....	43
第 5 章 对我国的启示.....	48
5.1 我国金融衍生品所得税规定.....	48
5.2 我国金融衍生品所得税存在的问题.....	50
5.3 改革方案.....	50
参 考 文 献.....	55
致 谢.....	58

CONTENTS

Introduction	1
Background and Significance.....	1
Review of Foreign and Domestic Literature.....	2
Research Ideas , Innovation and Insufficiency.....	4
Structure.....	5
Chapter 1 Definition of Derivatives and Theories, Dilemma of Derivatives Income Taxation	6
1.1 Definition and Types of Derivatives.....	6
1.2 Dilemma of Derivatives Income Taxation.....	8
1.3 Theories of Derivatives Income Taxation.....	10
1.4 Basic Solution.....	14
Chapter 2 Timing Rules of US Tax Law for Derivatives	18
2.1 Timing Rules Based on the Nature of Derivatives(General Rule).....	18
2.2 Timing Rules Based on the Issuer.....	22
2.3 Timing Rules Based on the Purpose of the Transaction.....	23
2.4 Anti-Abuse Rules that Affect Timing Rules.....	24
Chapter 3 Character Rules of US Tax Law for Derivatives	27
3.1 Character Rules Based on the Character of the Underlying Property (Look Through Way)	27
3.2 Character Rules Based on the Nature of Derivatives	29
3.3 Some Special Character Rules.....	31
3.4 Anti-Abuse Rules that Affect Character Rules.....	34
3.5 Character Rules of Negative Value Derivatives.....	37
Chapter 4 Source Rules of Derivatives and the Comprehensive Evaluation on the US Tax Law for Derivatives	39
4.1 Source Rules of Derivatives.....	39
4.2 The Comprehensive Evaluation on the US Tax Law for Derivatives.....	43
Chapter 5 The Implication for China	48
5.1 The Derivatives Income Taxation of China.....	48
5.2 The Existing Problem on Derivatives Income Taxation of China.....	50
5.3 Suggestions.....	50
References	55
Acknowledgement	58

导论

选题背景及研究意义

如果说金融是现代经济的血液,那么各类金融产品可能就是血管。通过血管,经济发展所需的资金才能快速地输送到所需要的部门。金融衍生品随着信息技术的进步,在近几十年获得了迅猛的发展。2011年全球商品期货交易规模最大的芝加哥商品交易所(CME),仅商品类衍生品交易账面价值就高达47万亿美元^①。由于套期保值者,投机者和套利者的存在,金融衍生品的交易加速了资本市场的价格发现,提高了经济的有效配置。不过金融衍生品在加快经济运转速度的同时,也加大了经济运行的风险,如1997年的亚洲金融危机,2007年的全球金融危机等等。因此,为了合理地使用金融工具,让它更好地服务实体经济,我们必须要有强有力的金融管制和税收,如米勒(miller, 1998)就认为监管和税收是金融产品创新的主要推动因素,成功的金融创新,特别是金融期货,来自于金融管制和税收^②。

然而,具有讽刺意味的是,税收本身也深受金融衍生品的困扰。由于金融衍生品参与者的多元化,和其本身的多变性和复杂性,使得传统的税收原则——公平原则,效率原则,确定原则等难以充分得到体现;而随着金融全球一体化的深入,收入在各国转移变得更为隐蔽,在现行的所得税国际税收协定体制下,极易造成税收管辖权的落空。

面对这样的困境,金融行业发达的OECD国家都在积极探索解决之道,金融业最发达的美国更是如此。美国在这方面的改革已经有相当长的一段时间,其税制改革的理论和实践也都较为深入,虽然改革后的制度效果并不那么满意,但是积累了许多有用的经验和教训。相比较而言,作为全球第二大经济体的我国,对衍生品税收方面的问题还不够重视,相关的研究也不多。这一方面是因为我国金融产品规模较小,产品较单一,以至于在税收上没有引起足够的重视,另一方面是由于我国金融管制较为严格,金融市场相对不够开放。然而,“大象不能永

^① 凤凰网:金砖国家场内外汇衍生品市场纵览(一)。网址:
<http://finance.ifeng.com/stock/qqgs/zbsc/20130327/7830090.shtml>

^② David S.Miller. Taxpayer's Ability to Avoid Tax Ownership:Current Law and Future Prospects[J].TAX LAW, 1998.

远都躲在树后”，随着我国市场经济的深入发展，金融市场的开放在所难免，人民币国际化改革已经在逐步推进中。届时，金融衍生品的种类将越多，规模将越大，相应地，税收的问题也将越突显。

既然避无可避，不如迎头面对。尽早加深对金融衍生品税制的研究，不但可以在相关矛盾较少的时候改革金融税制，加强政府对其的监管能力，完善市场的基础性配置作用；而且可以减少金融衍生品对金融市场和我国经济的冲击，规范其在我国金融市场上的运行；同时，这也是一个经济大国对解决全球共同问题应尽的责任。

研究综述

当前，国外有较多关于金融衍生品税收方面的研究。在理论方面：针对衍生品使用者利用美国税法的漏洞，操控他们的收入来实现递延纳税的现象，Reed Shuldiner（1992）^③提出了税制的对称性理论，该理论认为如果衍生品的交易双方就其税基的计算，能在同一纳税年度按照同一税率确定收入和损失，基于其收入确认和损失确定的勾稽关系，那么相关的避税策略大多能被挫败。但是由于对称性难以做到，David A. Weisbach（1999）^④进一步提出了有限的一致性理论，即如果所有经济意义相同的衍生品交易产生的所得被同等征税，那么避税问题也能够得到解决。而David M. Schizer（2004）^⑤根据上面两个理论，又提出了一个更大胆的平衡性理论。该理论认为如果同一个衍生品交易产生的所得和损失在同等条件下征税，那么政府在征税过程的收益（税额）和损失（对纳税人的扣除）的比值为1，这样也能限制纳税人的避税欲望。

在实证方面：Michael P. Donohoe（2011）^⑥采用实证分析的方式来检验避税是否是纳税人使用衍生品交易的动机以及检测使用衍生品交易用以避税的便利程度。通过对一些新使用者的调查发现，避税既是纳税人使用衍生品的动机，又是结果。随着近些年美国对衍生品的减税政策的实施，衍生品的数量变得更多，这并不是为了减少经营风险，而更大程度上是为了获取税收利益。此外，他通过

^③ Reed Shuldiner. A General Approach to the Taxation of Financial Instruments[C]. 71 Tex.L. Rev. 243, 245, 1992.

^④ David A. Weisbach. Line Drawing, Doctrine, and Efficiency in the Tax Law[C]. 84 Cornell L. Rev. 1627, 1999.

^⑤ David M. Schizer. Balance in the Taxation of Derivative Securities: An Agenda for Reform[C]. 104 Colum. L. Rev. 1888, 1893-1901, 2004.

^⑥ Donohoe, Michael Patrick. Financial derivatives in corporate tax avoidance: an empirical examination of new users[J]. AAT, 2011.

对美国税法的分析，认为采用盯市法（详见 1.4.3）可以较好地解决相应的税收问题。

在国际税收方面：Alworth.J（1998）^⑦认为居民税收管辖权规则是衍生品收入来源的改革方向，而这个共识的达成需要各国政府和组织之间深入的信息互换，同时也应该采用一些特殊的规则，如受控外国公司规则（controlled foreign company; CFC）等。OECD（taxation of new financial instrument (2001)）^⑧对全球金融衍生品的交易的态度是，在征税人员掌握较高的专业知识前，要慎用转移定价的税收调整方法，对衍生品普遍征收预提税是不必要的（但对于类似利息的支付可以征收），甚至对金融工具的发展是有害的；而对于利用一些混合金融工具来侵蚀税基的行为，可采用限制资本弱化的方法予以调整。不过，Reuven S. Avi-Yonah（2008）^⑨认为衍生品的支付与股利的支付应当享受相同的税收待遇，在涉及到跨国投资时需要征收预提税。

国内研究综述：国内也有一些学者关注这个问题，刘广洋(2003)^⑩认为金融衍生品从三个方面对税收造成了冲击：对税收公平和效率原则的冲击；对传统所得税制的冲击；对国际税收协定的冲击。王遥(2010)^⑪进一步思考了金融衍生品对税收带来的新问题：金融工具的分类问题；“所有人”概念的突破；套期保值的滥用和税收套利的问题。对于金融衍生品课税中的两个问题——所得的性质和所得额的确定，刘建红（2004）^⑫提出了合约当事人课税原则。熊鹭（2008）^⑬通过比较目前 OECD 国家在确认衍生品收入所使用的四种方法，认为我国应该采用因地制宜地使用上述方法，如对交易较为频繁的衍生品可采用市价计量的方法。考虑到营业税存在重复征税和税负过重等问题，巫宏标(2010)^⑭认为对金融衍生品征收增值税将显著优于征收营业税。关于交易税，张乃方（2009）^⑮认为在全球金融危机下可征收两级“托宾税”，并对我国建立两级“托宾税”的税制

^⑦ Alworth.J. Taxation and integrated financial markets: the challenges of derivatives and other financial innovations[J]. international tax and public finance,1998.

^⑧ OECD.Taxation of New Financial Instrument[EB/01].

<http://unpan1.un.org/intradoc/groups/public/documents/UN/UNPAN004463.pdf>. 2013.

^⑨ Reuven S.Avi-Yonah. Enforcing Dividend Withholding on Derivatives[EB/01],

<http://ssrn.com/abstract=1520736>.2013.

^⑩ 刘广洋. 论金融衍生工具对税收的冲击[J]. 财经研究, 2003（3）.

^⑪ 王遥. 创新金融工具对传统所得税制的挑战[J]. 税务研究, 2010（4）.

^⑫ 刘建红. 对金融衍生工具的课税：原则、冲突与实践[J]. 涉外税务, 2004(06).

^⑬ 熊鹭. OECD 国家金融创新工具所得税计税方法比较及启示[J]. 税务研究, 2008（07）.

^⑭ 巫宏标. 对金融衍生品税收政策的思考[J]. 涉外税务, 2010（08）.

^⑮ 张乃方. 国际金融危机下，我国可考虑征收两级“托宾税”[J]. 涉外税务, 2009（08）.

设计和征管安排提出了具体构想。在综合方面，雷根强，刘建红（2006）¹⁶对我国金融衍生工具税收制度提出了框架性建议，认为：1、针对金融衍生交易的各个参与主体分别制订相应的税收制度。2、根据金融衍生工具的特点，在现有税种和税目中完善相关的征税项目。3、考虑采用以收益实现为基础的征税原则，尽可能对于收益的课税和亏损的弥补做到对称。4、对于复合交易方式的征税办法加紧研究。5、结合我国资本市场的现状，可以考虑在过渡时期给予金融衍生交易适当的税收优惠。尹音频（2006）¹⁷进一步给出了中国金融衍生工具市场税收制度体系建设的目标：覆盖金融衍生工具的签发、交易、收益各个环节的复合税制体系。

文章研究思路，创新与不足

由于金融衍生品税制包含的范围很广，有营业税，增值税，交易税，所得税，而金融衍生品的所得税是税制研究中的核心，因此，本文主要研究金融衍生品所得税方面的问题。在研究过程中，笔者发现美国所得税法对金融衍生品的规定较为详细，几乎杂糅了所有关于对衍生品所得征税的方法，包括反避税条例（当然，美国因此也受累于如此复杂的规定）。这样一来，如果做到对美国金融衍生品所得税制的深入分析，就能够对这个问题有较深的了解。同时，国内对美国相关税法的研究一般只局限于美国税法对衍生品所得征税的一般规定或罗列，这样并不能准确地反映美国税法的优点和缺点，且削弱了其对我国的借鉴意义。鉴于此，本文力求系统地展现美国对衍生品所得征税的规定，并结合案例等加以分析评判，再考虑我国国情，试图从中找出适合我国衍生品征税的一些方法。

本文的创新在于较为深入地探讨了美国的金融衍生品所得税制：首先，以一般规定，特殊规定和反避税条例等三个层次来完善研究的系统性和加深研究的立体性；其次，同时考虑了衍生品交易所得税制度设计的三个理论——一致性，对称性和平衡性等税制设计要求，并从衍生品交易所得征税的三个基本问题——时间，性质和收入来源的确定来评价相关税收制度的设计，而不仅仅是简单的税法陈列。

¹⁶ 雷根强，刘建红：金融衍生工具的税收效应和我国相关课税制度的框架探讨。

<http://www.chinatax.gov.cn/n480462/n7921376/n7921576/n7921766/n7921917/8802522.html>

¹⁷ 尹音频：资本市场税制优化研究[M]。北京：中国财政经济出版社，2006。

不足之处：本文研究的方法主要以理论分析为主，缺乏计量数据的支撑；集中精力研究美国，虽然加深了深度，但也牺牲了广度；对国际税收方面的探讨，如常设机构问题，不够深入，而转移定价的问题更是没有涉及。这些问题希望在以后的研究中能够进一步深入考虑。

本文结构

全文分五章，第一章概述了金融衍生品的定义及其征税过程中的一些问题，并给出了评价金融衍生品税收的三个基准和三种基本方法。第二章从收入时间界定的角度分析美国衍生品所得税制上的规定，并指出其优点和缺点。第三章从收入性质确定的角度分析美国衍生品所得税制上的规定，并给以评价。第四章从收入来源角度分析美国税制的相关规定并总结和综合评价美国金融衍生品税制。第五章是借鉴美国金融衍生品税制的改革经验并结合我国国情，尝试给出适合我国的征税方案。

第1章 金融衍生品的定义及衍生品所得税的相关理论与问题

1.1 金融衍生品的定义及分类

1.1.1 金融衍生品的定义

金融衍生品（derivatives 或者 financial instruments）是近几十年从传统金融工具（股票，债券等）衍生出来的新的金融工具。由于其数量品种繁多，且创新更新速度极快，所以至今国际上尚未有统一的定义。

国际互换和衍生协会（International Swaps and Derivatives Association, ISDA）对其的定义是“衍生品是有关互换现金流量和旨在为交易者转移风险的双边合约。合约到期时，交易者所欠对方的金额由基础商品、证券或指数的价格决定。”

18

国际会计准则委员会（International Accounting Standards Committee, IASC）的定义为“衍生金融工具指具有以下特征的金融工具：①其价值随特定利率、证券价格、商品价格、汇率、价格或利率指数、信用等级或信用指数，或类似变量的变动而变动；②不要求初始净投资，或与对市场条件变动具有类似反应的其他类型合同相比，要求较少的净投资；③在未来的日期进行结算。”¹⁹

而中国银行业监督管理委员会（以下简称银监会）专门为金融衍生品的交易、管理颁布的规章中认为：“本办法所称衍生产品是一种金融合约，其价值取决于一种或多种基础资产或指数，合约的基本种类包括远期、期货、掉期（互换）和期权。衍生产品还包括具有远期、期货、掉期（互换）和期权中一种或多种特征的结构化金融工具。”²⁰

美国学者法博齐（Frank J. Fabozzi）在其专著中认为：一些合同给予合同持有者某种义务或对一种金融资产进行买卖的选择权。这些合同的价值由其交易的

¹⁸ 中国网.<http://www.china.com.cn/chinese/zhuanti/jryse/508571.htm>.2013.

¹⁹ 国际会计准则委员会（IASC）.《国际会计准则第39号-金融工具：确认和计量》，国际会计准则2002[S].北京：中国财政经济出版社.2003.

²⁰ 《金融机构衍生产品交易业务管理暂行办法》.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库