

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：13620101150163

UDC_____

廈門大學

硕士学位论文

集合投资工具及其所得课税的税收协定适用

The Application of International Tax Convention to
Collective Investment Vehicles and Their Income Taxation

王雨桐

指导教师姓名：廖益新 教授

专业名称：国际法

论文提交日期：2013 年 04 月

论文答辩时间：2013 年 月

学位授予日期：2013 年 月

答辩委员会主席：_____

评阅人：_____

2013 年 04 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

本人呈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其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

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

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

在经济全球化的大背景下，集合投资工具（Collective Investment Vehicles，简称 CIVs）在各国的国内投资领域以及国际投资实践中所扮演的角色是不容忽视的。从一些主要发达国家的经济数据上看，通过集合投资工具进行的投资在跨境投资中占了相当大的比重。投资者选择通过集合投资工具进行投资而不是进行直接投资出于多方面的考量，其中一个很重要的因素即是集合投资工具所产生的规模经济效应。从税收目的的角度来看，通过集合投资工具进行投资有一个潜在的要求，即应当使通过集合投资工具进行的投资与直接投资之间保持税收中性。当前，多数国家在国内法中已规定了相应的协调机制以解决投资者、集合投资工具与投资同在一国境内时的税收中性问题。但当这三个主体中的一个或多个或是投资位于不同国家境内时，税收中性是否能得到实现就将变得更为复杂。不同的国家对集合投资工具的界定存在着差异，这将直接决定集合投资工具是否有权享受税收协定的优惠待遇。如何对这类跨境的集合投资工具征税才能避免双重征税和双重不征税，这是税收协定所要解决的首要问题，而该问题的焦点就在于集合投资工具是否具有适用税收协定待遇的主体资格。本文将就集合投资工具适用税收协定待遇的主体资格的认定、如何对集合投资工具防止双重征税、如何防止滥用税收协定等问题进行讨论，以期对我国的双边税收协定的缔约实践提供参考和借鉴。

关键词：集合投资工具；税收协定；国际重复征税

ABSTRACT

Under the background of economic globalization, Collective Investment Vehicles (CIVs) play a vital role in the domestic investment industry and international investment activities. From the figures of developed countries, investment via CIVs takes a considerable proportion in cross-border investment. Based on some factors, investors choose to invest through CIVs rather than investing directly, one of the most important considerations is the benefits of economies of scale generated by CIVs. From the purposes of taxation, the potential requirement of investing through CIVs is the neutrality between investments through a CIV and direct investments. Most countries have built a system dealing with the domestic tax issues when the investors, the CIVs and the investment are all located in the same country, while complications frequently arise when one or more of those parties or the investments are located in different countries. The concept of CIVs differs from one country to another, this fact affect the treaty treatment of CIVs. The first problem is how to prevent income from CIVs from double taxation, and the central point is whether the CIV entitled to tax treaty. This article discusses some questions such as the entitlement of the CIVs, how to prevent income from double taxation, and how to prevent treaty shopping, etc, to provide some references and instructions to the application of China's bilateral tax treaties.

Key words: Collective Investment Vehicles; Tax Convention; International Double-taxation

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

绪 论.....	1
第一章 集合投资工具的界定	5
第一节 概述	5
一、集合投资工具的一般定义.....	5
二、集合投资工具的产业结构.....	6
三、集合投资工具的特征和功能.....	9
第二节 国际上对集合投资工具的界定	12
第三节 中国对集合投资工具的界定	15
第二章 集合投资工具及其投资者的税收协定待遇.....	17
第一节 集合投资工具税收协定资格的认定	17
一、集合投资工具是否为协定意义上的“人”	17
二、集合投资工具是否为协定意义上的“居民”	20
三、集合投资工具是否为协定意义上的“受益所有人”	24
第二节 集合投资工具投资者的协定待遇问题	28
一、集合投资工具的投资者应有权主张税收协定待遇.....	29
二、集合投资工具的投资者如何主张协定利益.....	30
第三章 对集合投资工具所得防止双重征税.....	32
第一节 集合投资工具所得产生双重征税的可能性	32
第二节 对集合投资工具所得消除双重征税的做法	33
第四章 防止协定滥用的措施	36
第一节 引入“同等受益人”概念	36

第二节 比例份额法	38
第三节 整体穿透法	40
第四节 上市交易考察法	43
第五章 中国集合投资工具税收协定适用的相关规定及展望.....	45
第一节 中国集合投资工具的税收政策	45
一、基金及基金管理公司的税收政策.....	45
二、机构投资者的税收政策.....	47
三、个人投资者的税收政策.....	47
第二节 中国集合投资工具税收协定适用的有关规定	48
一、关于集合投资工具是否为协定意义上的“人”的认定	48
二、关于集合投资工具是否为协定意义上的“居民”的认定	49
三、关于集合投资工具是否为协定意义上受益所有人的认定.....	50
第三节 中国集合投资工具协定适用的初步展望	51
一、明确集合投资工具的概念.....	52
二、确定集合投资工具在税收协定适用上的原则.....	53
三、明确集合投资工具的协定待遇.....	55
结 语.....	59
参考文献	60

Contents

Preface	1
Chapter 1 Concept of Collective Investment Vehicles	5
Subchapter 1 General Introduction	5
Section 1 General Concept of Collective Investment Vehicles	5
Section 2 Structure of the Collective Investment Vehicle Industry.....	6
Section 3 Characteristics and Functions of Collective Investment Vehicles.....	9
Subchapter 2 Definition of Collective Investment Vehicles Overseas	12
Subchapter 3 Definition of Collective Investment Vehicles in China	15
Chapter 2 Treatment of Tax Convention of Collective Investment Vehicles and Investors	17
Subchapter 1 Treaty Entitlement of Collective Investment Vehicles	17
Section 1 Is Collective Investment Vehicle A ‘Person’ under the Convention	17
Section 2 Is Collective Investment Vehicle A ‘Resident’ under the Convention	20
Section 3 Is Collective Investment Vehicle A ‘Beneficial Owner’ under the Convention.....	24
Subchapter 2 Treaty Entitlement of the Investors in Collective Investment Vehicles	28
Section 1 Investors Have the Rights to Claim Treaty Benefits	29
Section 2 How can Investors Claim Treaty Benefits	30
Chapter 3 Preventing Income of Collective Investment Vehicles from Double Taxation	32
Subchapter 1 Possibility of Double Taxation	32

Subchapter 2	Measures of Eliminating Double Taxation	33
Chapter 4	Measures of Anti-Treaty Abusing.....	36
Subchapter 1	Introducing the Concept of Equivalent Beneficiary	36
Subchapter 2	Proportional Approach.....	38
Subchapter 3	Full Look-through Approach.....	40
Subchapter 4	Public Trading Approach.....	43
Chapter 5	The Application of International Tax Convention to Collective Investment Vehicles and Foresight.....	45
Subchapter 1	Tax Policies of Collective Investment Vehicles in China.....	45
Section 1	Funds and Fund Companies.....	45
Section 2	Corporate Institutions.....	47
Section 3	Individual Investors	47
Subchapter 2	The Application of International Tax Convention to Collective Investment Vehicles in China	48
Section 1	Judgments of ‘Person’ under the Convention.....	48
Section 2	Judgments of ‘Resident’ under the Convention.....	49
Section 3	Judgments of ‘Beneficial Owner’ under the Convention	50
Subchapter 3	Outlook of the Application of International Tax Convention to Collective Investment Vehicles in China	51
Section 1	Clarify the Concept of Collective Investment Vehicles	52
Section 2	Specify the Basic Rules on Treaty Application	53
Section 3	Clarify the Treatment of Collective Investment Vehicles	55
Conclusion	59
Bibliography	60

绪论

一、选题背景及意义

在经济全球化的大背景下，集合投资工具（CIVs）在各国的国内投资领域以及国际投资实践中所扮演的角色是不容忽视的。集合投资工具作为一种高效的投资工具在国际投资中运用频繁，但各国对于集合投资工具的概念、范围、税收待遇等尚未达成一致，由此可能导致对集合投资工具的所得的双重征税或双重不征税。目前中国对集合投资工具的税收协定待遇并未在其所签订的双边税收协定中明确体现，在国内的相关税收法律法规中，对集合投资工具的税收待遇亦未作明确规定，而是散见于一些部门规章或其他法律文件中。OECD 的财政事务委员会于 2010 年 4 月发布了《给予集合投资工具所得税收协定优惠待遇》的报告（以下简称 OECD《报告》），并于 2010 年 7 月发布的税收协定范本及注释中采纳了该《报告》的一些意见并予以补充完善，提出了对集合投资工具给予协定待遇的一些建设性意见。OECD《报告》和协定范本注释的发布在一定程度上填补了集合投资工具税收待遇方面立法研究的空白，对各国的双边税收实践有一定的参考和借鉴价值，也表明了国际上对集合投资工具税收协定待遇认识的一种倾向和立场。

聚焦“集合投资工具及其所得课税的税收协定适用”，通过对 OECD 相关范本、报告、评论以及国内外相关法律法规的梳理、研究，得以理清集合投资工具的概念和范围，以更好地确定集合投资工具的协定地位和协定待遇，以期在实践中尽可能实现通过集合投资工具投资与直接投资之间的税收中性，降低乃至消除双重征税或双重未征税的风险。也可明确我国集合投资工具的税收协定适用，完善我国集合投资工具相关税收规定，实现反滥用税收协定、保障投资者利益与国家税收的目标。

二、文献综述

(一) 中文文献综述

我国国内学者对集合投资工具的税收协定适用这一问题的研究较少，对于集合投资工具的概念、认定标准、税收协定待遇缺乏一个整体上的考察，大多是对具体类型的集合投资工具进行法律或经济上的分析。如陈卫东主编的《投资基金管理》^①一书中，对投资基金在经济学角度做了宏观分析，论述了投资基金的经营管理（包含投资基金的税收和收益分配）及中国投资基金业的发展与完善。曹建元主编的《信托投资学》^②一书中，对投资基金信托作了专章论述，对投资基金信托的发展历程、运作程序、财务管理以及我国投资基金信托作了较为详细的介绍。在法律角度上，学者们多是从国内法的视角出发，对集合投资工具的法律形式、国内税收政策等进行了梳理和归纳。如韩良主编的《非证券类投资基金法律问题研究》^③一书中，对我国非证券类投资基金的税收法律环境作了专章论述，其中介绍了国外投资基金的税收制度、国内投资基金所涉及的税收种类以及国内投资基金税收环境所面临的问题。吴弘、徐振的《投资基金的法理基础辨析》^④一文，对投资基金的法律概念作了界定，研究了我国投资基金的信托性质，论述了我国的契约型基金与合伙型基金的模式。刘华、卢孔标的《房地产投资信托基金法律框架的国际比较与启示》^⑤一文中，以美国、澳大利亚、日本、新加坡和中国香港为例，比较分析主要经济体的房地产投资信托基金（REITs）法律框架，并对 REITs 的组织形式和税收优惠作了相应分析与论述，为了解各国实践做法和我国现状提供了渠道。至于集合投资工具的税收协定适用，国内少有此方面的研究成果，廖益新教授在《国际税法》^⑥一书中，对税收管辖权、国际重复征税、非居民来源于中国境内的投资所得的课税规则、中国居民境外来源所得的课税规则等国际税法基础问题有

^① 陈卫东，主编.投资基金管理[M].北京：科学出版社，2004.

^② 曹建元，主编.信托投资学（第二版）[M].上海：上海财经大学出版社，2012.

^③ 韩良，主编.非证券类投资基金法律问题研究[M].北京：中国金融出版社，2011.

^④ 吴弘，徐振.投资基金的法理基础辨析[J].政治与法律，2009，(7).

^⑤ 刘华，卢孔标.房地产投资信托基金法律框架的国际比较与启示[J].金融法制，2010，(7).

^⑥ 廖益新，主编.国际税法[M].北京：高等教育出版社，2008.

详细的介绍，尤其是该书“对非居民来源于中国境内的投资所得的课税”、“对中国居民境外来源所得的课税”两章的论述，更是本论文形成的重要基础，该两部分也是我国对居民和非居民投资进行规制的重要内容。魏清的《集合投资工具(CIV)的税收协定适用——基于OECD2010新范本注释》^①一文中，对OECD范本注释中集合投资工具的协定资格判断标准作了总结归纳，并介绍了英国、德国及澳大利亚税收协定中对集合投资工具协定资格的认定。

(二) 外文文献综述

OECD 财政事务委员会(CFA)于2010年4月发布‘The Granting of Treaty Benefits with Respect to the Income of Collective Investment Vehicles’的报告^②，该报告是在ICG对给予集合投资工具税收协定优惠待遇提供的研究报告的基础上发布的，它对现行协定规则对集合投资工具的适用及集合投资工具的现行待遇引发的政策问题作了较为详细的介绍，并提出了对OECD税收协定范本的修改建议。OECD于2010年7月发布的‘Model Tax Convention on Income and on Capital(Condensed Version)’^③中，在第一条注释中增加了‘Cross-Border Issues Relating to Collective Investment Vehicles’这一部分，论述了协定对集合投资工具的适用、集合投资工具的现行待遇引发的政策问题、限制集合投资工具税收待遇的条款表述建议等内容，是经过多方研究讨论得出的结论，也是本文的主要研究内容，对中国的税收协定实践具有重大指导意义。Bruno da Silva在‘Granting Tax Treaty Benefits to Collective Investment Vehicles: A Review of the OECD Report and the 2010 Amendments to the Model Tax Convention’^④一文中，以OECD的CIVs Report及税收协定范本为基础，详细论述了其中的各项具体规定，并对OECD所采取的一些措施作出评价。Dr. Florian Haase在‘Treaty Entitlement of Investment Funds:

^① 魏清.集合投资工具(CIV)的税收协定适用——基于OECD2010新范本注释[J].税收经济研究,2011,(5).

^② OECD. The Granting of Treaty Benefits with Respect to the Income of Collective Investment Vehicles[R]. OECD. 2010.

^③ OECD. Model Tax Convention on Income and on Capital(Condensed Version)[R]. OECD. 2010.

^④ Silva, Bruno da. Granting Tax Treaty Benefits to Collective Investment Vehicles: A Review of the OECD Report and the 2010 Amendments to the Model Tax Convention[J]. Inter Tax, 2011, (39).

the German Perspective'^①一文中，介绍了德国国内税法在 2010 年 OECD 税收协定范本及注释发布后的新变化，包括德国投资税法的一般适用、基本原则以及投资基金的居民地位等，从比较法角度为本文提供了典型发达国家的实践做法。Hein Vermeulen 在 'Fiscal State Aid and Real Estate Collective Investment Vehicles'^②一文中，介绍了荷兰的不动产投资信托，其中对集合投资工具进行课税的目标——税收中性作了阐释，该部分有助于对税收中性政策的理解，亦是集合投资工具税收协定待遇意图达到的目的。Kimberly S. Blanchard 在 'Cross-border Tax Problems of Investment Funds'^③一文中论述了投资基金的跨境税收问题，比较了对投资基金所得的两种课税模式，并分析了此两种模式下存在的问题等，并包含了各国大量的立法和实践经验。

总之，当前国内外对集合投资工具的税收协定适用的研究对象较为单一，尚不够完整和系统，且多是在国内法的层面对集合投资工具的税收政策进行探讨，而在国际税收协调层面上的研究成果较为缺乏，有待进一步的研究和探索。

^① Haase, Florian. Treaty Entitlement of Investment Funds: the German Perspective [J]. Inter Tax, 2011, (39).

^② Vermeulen, Hein. Fiscal State Aid and Real Estate Collective Investment Vehicles [J]. EC TAX, 2011, (3).

^③ Blanchard, Kimberly S. Cross-border Tax Problems of Investment Funds[J]. Tax Lawyer, 2007, Spring.

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