

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学 号: 200408077

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

我国公司收购所得税法律问题研究

Study on Legal Issues of Income Tax Law of Corporate  
Acquisitions in China

李 媛

指导教师姓名: 李 刚 讲 师

专 业 名 称: 经 济 法 学

论文提交日期: 2007 年 4 月

论文答辩时间: 2007 年 月

学位授予日期: 2007 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2007 年 4 月

# 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，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他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营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（ ）

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

## 内 容 摘 要

进入 21 世纪以来, 公司收购作为一种直接投资模式, 已渐渐与“绿地”投资并重, 成为一种不可忽视的经济模式。税法问题在公司收购过程中扮演着重要角色, 它在公司收购的决策和实施中是不容忽视的规划对象。税收效应尤其是应税收购还是免税收购, 是公司收购中的重要考虑因素。经过近百年的发展, 美国和英国都形成了自己较为完善的公司收购税法制度, 规范和促进了公司收购市场的健康蓬勃发展。税法制度则是收购市场发展的重要法律环境, 是收购市场顺利运作的不可或缺的外部条件。我国公司收购历史虽然短暂, 但是收购活动发展迅速。然而, 由于公司收购起步晚、收购市场发育时间短, 公司收购中税法规范还不够完善。就我国现行税法而言很多方面都制约着并购市场的健康发展。因此, 借鉴国外先进公司收购经验, 完善我国公司收购的税法规制就有着十分重要的意义。

第一章讨论公司收购与税法之间关系的基础理论问题。首先阐释公司收购的概念, 并从经济上与法律上对公司收购进行区别分类。其次, 分析公司收购的所得税法相关理论, 指出了公司收购的可税性如何, 并阐述了公司收购的税法调节的动机为何。

第二章简要介绍了美国公司收购所得税法律制度和其它发达国家的所得税法律制度。把公司收购分为应税收购和免税收购, 以分析美国的公司收购所得税法律制度为主, 探讨美国公司收购的所得税法律制度和其立法原则。最后, 总结各发达国家公司收购所得税法律制度对我国有何借鉴。

第三章分析我国公司收购的所得税法律制度, 介绍在我国所得税法对不同方式的公司收购交易活动有不同的规制。通过比较应税收购与免税收购, 总结我国公司收购所得税法与国外发达国家的公司收购所得税法之差距。

第四章构建我国公司收购所得税的立法原则并树立其立法价值取向, 指出我国公司收购所得税在立法上的种种不足, 并借鉴国外经验, 提出完善我国公司收购所得税法制环境的建议。

**关键词:** 应税收购; 免税收购; 所得税法

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## ABSTRACT

In the 21st Century, corporate acquisitions have become a way of direct investment and almost as important as “Green Field” investment, turning into an un-ignorable economic pattern. The tax law problem plays a significant role in the process of corporate acquisitions, which is important planning targets not ignored either in decision and implementation of corporate acquisitions. Tax effect, especially tax-free activities or taxable activities is a key factor to be considered during corporate acquisitions. With hundreds of years' development, the U.S and Britain have both formed a comparatively completed corporate acquisitions tax law to regulate and inspire the development of corporate acquisitions market. Tax law is the prime law environment and the necessary outside condition to the development of corporate acquisitions market. With short history, corporate acquisitions activities are developing very fast in China, However, in view of the short developing period of domestic corporate acquisitions, although China has already set up some tax law to regulate the corporate acquisitions, great deals of pitfalls still exist in current tax law system. Therefore, it is an urgent and meaningful task to use the advanced experience of corporate acquisitions' tax law from other developed countries as reference to perfect our current relevant tax law. This dissertation consists of four chapters, except for an introduction.

Chapter one discusses the basic theory concerning the relationship between corporate acquisitions and tax law. The chapter first explains the concept of corporate acquisitions and differentiates the corporate acquisitions in point of economic aspects and legal aspects, then discusses the relevant theory with regard to regulating the corporate acquisitions by tax law, finally points out what the taxability of corporate acquisitions is, and expounds what the tax-regulating motive of corporate acquisitions is.

Chapter two briefly introduces the U.S income tax law of corporate acquisitions and that of other developed countries and divides the corporate acquisitions into two categories: taxable acquisitions and tax-free acquisitions. The chapter places particular emphasis on the U.S income tax law of corporate acquisitions, discussing the U.S income tax regime of corporate acquisitions and the legislative principles.

Finally, the chapter summarizes the income tax regimes of corporate acquisitions of main developed countries as our reference.

Chapter three analyzes Chinese income tax regime of corporate acquisitions, introduces the different regulation on the corporate acquisition paid by different payment term. By comparison of the different tax treatment of taxable acquisitions and tax-free acquisitions, the chapter concludes the disparity between Chinese income tax law concerning corporate acquisitions and that of foreign developed counties.

Chapter four constructs the legislative principles of income tax law concerning corporate acquisitions and establishes its legal value orientation, points out its legislative deficiencies, and advices on improving the income tax legal environment of corporate acquisitions by means of using the foreign relevant tax legislation as reference.

**Key Words:** Taxable Acquisitions; Tax-free Acquisitions; Income tax law.



前 言.....	1
<b>第一章 税法规范公司收购的法理分析.....</b>	<b>3</b>
<b>第一节 公司收购概述.....</b>	<b>3</b>
一、公司收购的概念.....	3
二、公司收购的分类.....	4
<b>第二节 税法规范公司收购的法学理论分析.....</b>	<b>6</b>
一、公司收购在税法上的可税性.....	6
二、公司收购的税法调节动机.....	10
<b>第二章 国外公司收购所得税法律制度.....</b>	<b>13</b>
<b>第一节 国外免税收购所得税法律制度.....</b>	<b>13</b>
一、美国免税收购所得税法律制度与立法原则.....	13
二、其它各国免税收购所得税法律制度.....	17
<b>第二节 国外应税收购所得税法律制度.....</b>	<b>19</b>
一、美国应税收购所得税法律制度.....	19
二、其他国家应税收购所得税法律制度.....	20
<b>第三章 我国公司收购所得税法律制度.....</b>	<b>22</b>
<b>第一节 我国应税收购所得税法律制度.....</b>	<b>24</b>
一、应税股权收购所得税法律制度.....	24
二、应税资产收购所得税法律制度.....	24
三、小结.....	26
<b>第二节 我国免税收购所得税法律制度.....</b>	<b>26</b>
一、免税股权收购所得税法律制度.....	26
二、免税资产收购所得税法律制度.....	27
三、小结.....	28
<b>第四章 完善我国公司收购所得税法环境.....</b>	<b>30</b>

<b>第一节 构建我国公司收购所得税法的基本立法原则 .....</b>	<b>30</b>
一、税收法定主义原则.....	30
二、实质课税原则.....	31
三、税收宏观调控原则与税收中性原则相结合.....	32
<b>第二节 树立我国公司收购所得税法的价值取向 .....</b>	<b>34</b>
一、适当鼓励公司收购活动.....	34
二、防止避税型公司收购交易活动.....	35
<b>第三节 我国公司收购所得税立法的不足及完善 .....</b>	<b>36</b>
一、提高公司收购税制法律渊源的位阶，建立统一的公司收购税收法规 .....	36
二、完善我国的税收优惠政策，防止公司收购中因行业的改变而避税 ...	37
三、建立完整的资本利得税体系.....	37
四、完善反避税立法，限制公司收购过程中利用税盾避税.....	39
五、“亏损结转弥补”制度的完善.....	40
<b>结 语.....</b>	<b>43</b>
<b>参考资料.....</b>	<b>44</b>

## CONTENTS

<b>Preface.....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Jurisprudential Analysis on Tax Law Regulating the Corporate Acquisitions.....</b>	<b>3</b>
<b>Subchapter 1 Overview of Corporate Acquisitions .....</b>	<b>3</b>
Section 1 The Concept of Corporate Acquisitions.....	3
Section 2 Classifications of Corporate Acquisitions.....	4
<b>Subchapter 2 Jurisprudential Analysis on Tax Law Regulating the Corporate Acquisitions .....</b>	<b>6</b>
Section 1 Taxability of Corporation Acquisitions in Tax Regime .....	6
Section 2 Tax-regulating Motive of Corporate Acquisitions .....	10
<b>Chapter 2 Income Tax Law on Corporate Acquisitions in Foreign Countries.....</b>	<b>13</b>
<b>Subchapter 1 Income Tax Law of Tax-free Acquisitions in Foreign Countries..</b>	<b>13</b>
Section 1 U.S Income Tax Law and Legislative Principles of Tax-free Acquisitions .....	13
Section 2 Income Tax Law of Tax-free Acquisitions in Other Foreign Countries .....	17
<b>Subchapter 2 Income Tax Law of Taxable Acquisitions in Foreign Countries ..</b>	<b>19</b>
Section 1 U.S Income Tax Law of Taxable Acquisitions.....	19
Section 2 Income Tax Law of Taxable Acquisitions in Other Countries.....	20
<b>Chapter 3 Chinese Income Tax Law of Corporate Acquisitions .....</b>	<b>22</b>
<b>Subchapter 1 Chinese Income Tax Law of Taxable Acquisitions .....</b>	<b>24</b>
Section 1 Tax Treatment of Taxable Stock Acquisitions .....	24
Section 2 Tax Treatment of Taxable Asset Acquisitions.....	24
Section 3 Summarization .....	26
<b>Subchapter 2 Chinese Income Tax Law of Tax-free Acquisitions .....</b>	<b>26</b>
Section 1 Tax Treatment of Tax-free Stock Acquisitions.....	26
Section 2 Tax Treatment of Tax-free Asset Acquisitions .....	27
Section 3 Summarization .....	28
<b>Chapter 4 Consummating the Tax Environment for Corporate</b>	

<b>Acquisitions.....</b>	<b>30</b>
<b>Subchapter 1 Constructing the Basic Legislative Principles of Our Income Tax Law of Corporate Acquisitions.....</b>	<b>30</b>
Section 1 Principle of Taxation Legitimacy.....	30
Section 2 Material Imposition Principle .....	31
Section 3 Combination of Macro-control Taxation Principle and Principle of Tax Neutrality .....	32
<b>Subchapter 2 Constructing the Legal Value Orientation of Our Income Tax Regime of Corporate Acquisitions .....</b>	<b>34</b>
Section 1 Encouragement on Corporate Acquisitions .....	34
Section 2 Prevention against Tax-avoidance in Process of Corporate Acquisitions .....	35
<b>Subchapter 3 Deficiencies in Income Tax Legislation of Corporate Acquisitions and Their Solutions .....</b>	<b>36</b>
Section 1 Promoting the Legal Rank of Income Tax Law of Corporate Acquisitions and Establishing the Unified Income Tax Law of Corporate Acquisitions .....	36
Section 2 Consummating the Taxation Preferential Policy for Purpose of Preventing Tax-avoidance through Shifting the Industry .....	37
Section 3 Establishing the Complete Tax Law of Capital Gains .....	37
Section 4 Consummating Tax Shelter Rules and Limiting Tax-avoidance through Tax Shelter.....	39
Section 5 Consummating the Reparative System of Carry-over of Losses .....	40
<b>Epilogue .....</b>	<b>43</b>
<b>Bibliography .....</b>	<b>44</b>

## 前 言

公司收购作为市场经济条件下企业竞争的重要手段和必然结果，是企业规模结构重组和产业结构调整的重要形式，是现代市场经济条件下的一种必然现象。诺贝尔经济学奖获得者、美国著名经济学家乔治·J·斯蒂格勒说：“几乎没有一家美国的大公司，不是通过某种方式、某种程度的收购成长起来的，几乎没有一家大公司能主要靠内部扩张成长起来。”<sup>①</sup>市场经济中的企业收购俨然成为企业产权变更的主要方式之一。100多年来，以美国为主的西方国家公司收购共经历了五次浪潮，每次公司收购浪潮都促进了社会经济的发展，也对市场环境、社会政策提出了新的挑战。在国际收购浪潮的大背景下，随着经济全球化的发展以及中国入世后各项开放政策的陆续实施，对我国企业来说，公司收购就成了打破贸易壁垒，抢占他国市场和提高国际竞争力的一个重要战略手段；而同理，我国公司收购活动的增多也会对我国相关市场环境、社会政策提出新挑战。

我国唐代著名理财家杨炎把税赋称为“财赋者，邦国之大本，而生人之喉命，天下治乱轻重系焉”<sup>②</sup>，认为税收是国家的根本，就像人的咽喉那么重要，是关系天下是治还是乱、是安还是危的大事。而马克思也曾深刻地指出：“赋税，这是喂养政府的母乳”；“国家存在的经济体现就是捐税”。<sup>③</sup>税收在国家生活中扮演着重要角色，其作为国家调控经济的工具，任何形式的税收及其变更都会对公司收购活动产生重要影响，而税收效应尤其是税收优惠亦是公司收购过程中的重要考虑因素。虽然我国公司收购活动日益增多，但公司收购相关所得税法还是方兴未艾，立法缺位现象严重。目前我国有关公司收购的所得税法规范仅有国家税务总局颁布的《关于公司股权投资业务若干所得税问题的通知》（国税发[2000]118号）、《关于企业合并分立业务有关所得税问题的通知》（国税发[2000]119号）、《关于改组改制中若干所得税业务问题的暂行规定》（国税发[1998]97号）以及《关于外商投资企业合并、分立、股权重组、资产转让等重组业务所得税处理的暂行规定》（国税发[1997]71号）等行政规章，立法既不完整、不系统，也欠缺

<sup>①</sup> 蒋泽中. 企业收购与兼并[M]. 北京: 中国人民大学出版社, 2004. 48-49.

<sup>②</sup> [清]董浩等纂修. 全唐文(卷四百二十一)[M]. 北京: 北京中华书局, 1982. 4303.

<sup>③</sup> 中共中央马克思恩格斯列宁斯大林著作编译局. 马克思恩格斯选集(第1卷)[M]. 北京: 人民出版社, 1972. 181.

操作性。从税收的有效征管来看，税法规范的不足显然不利于目标公司、目标公司股东和收购公司税收的缴纳和税务机关的征管；从税法宏观调控的角度来看，至今我国税收立法对公司收购的态度和指导原则模糊，也无法使人们对公司收购行为的结果做出正面的预测，以致于在现实生活中，经常出现因滥用税收优惠而使公司收购失败的情况；从具体的税法制度设计上来看，缺少资本利得税，完善的反避税立法技术设计以及亏损结转弥补制度等。随着公司收购市场的逐步完善和企业改革的继续推行，以所得税为主的公司收购税法的完善势必要提上议程，本文正是基于此现实意义，以公司收购的所得税法为视角，为建立权衡利弊，不偏不倚的公司收购所得税法而展开的相关研究。

## 第一章 税法规范公司收购的法理分析

在公司收购行为中，税法起着重要的作用，这一点在西方近百年的收购历史中已得到印证。税法是国家调整社会经济生活的重要手段之一，其通过调整税收法律关系实现对社会的调控功能。公司收购是企业扩大经营主要方式之一，通过税法对公司收购进行规制合理、合法、可行。

### 第一节 公司收购概述

#### 一、公司收购的概念

收购（Acquisition）有狭义和广义之分。狭义的收购是指一家公司用现金、债券、股票、债权等方式购买其他公司股票或资产，以谋求该公司经营或资产控制权的行为活动。收购公司作为被收购公司（以下称“目标公司”）的新股东，对目标公司的原有债务不负连带责任，仅以控股出资的股金为额度对目标公司承担风险。<sup>①</sup>公司收购是一种特殊的经营行为，通常是收购公司经营的一种特殊的行为，目的是追求目标公司的经营控制权。公司收购是控制利益的交换，例如，收购者通常以溢价即高出股市价格的方式，获得控制权的股份。据测算，在美国公司股票的价值与资产的重置价值的比率通常在 0.5~0.6 之间，所以溢价收购一个公司会比做一项新的公司投资更受欢迎。对小股东来说，股权转让本身无错，而且也不一定有害，因为溢价收购的方式使他们并没有在经济利益上吃亏；而收购公司虽然增加了一些收购成本，但与他们所得到的控制权相比还是值得的。<sup>②</sup>所以公司收购成为公司扩大经营的一种有利的方式。而同时收购往往是一系列后续行动的前奏，这些后续行为或是公司合并，或是收购公司和目标公司之间形成母子公司关系，或者是分拆目标公司变卖其资产，或是使目标公司从公开公司（Public Corporation）转变成封闭公司（Close Corporation）。<sup>③</sup>广义的收购等于

<sup>①</sup> 蒋泽中. 企业收购与兼并[M]. 北京: 中国人民大学出版社, 2004. 2.

<sup>②</sup> 同上, 第 3 页.

<sup>③</sup> 公开公司与封闭公司是英美公司法理论上对商业公司的最主要分类。这种分类主要以股票是否可在证券市场上自由转让为标准。公开公司一般是指股票可以在证券上自由转让的公司，而封闭公司则相反。它们分别相当于德法大陆公司法上的股份有限公司与有限责任公司。参见王红一. 公司法功能与结构法社会学分析—公司立法问题研究[M]. 北京: 北京大学出版社, 2002. 198—211.

狭义的兼并、狭义的合并与狭义的收购之总称，尤其是当收购与兼并同时适用时。<sup>①</sup>人们对收购的广义与狭义有不同的理解，但本文由于篇幅有限，仅狭义地使用公司收购的概念。

## 二、公司收购的分类

公司收购作为公司资本经营的一种形式，既具有经济意义，又具有法律意义。因此在分类上，笔者认为应该从经济角度和法律角度两方面进行分类。

### （一）从经济上划分

在公司收购过程中，根据交易当事方在不同交易情形下享受的税收待遇的不同，可以将收购交易分为免税收购与应税收购两大类。所谓应税收购是指对收购交易当事方给予当期确认资产或股权转让收益或亏损而给予收购交易方以应税待遇的形式；而免税收购是指因递延确认资产或股权收益或损失而给予收购交易方免税待遇的形式。应税收购与免税收购再进一步细化，免税收购又可分为免税资产收购与免税股权收购两类，应税收购亦可分为应税资产收购与应税股权收购。从经济中的税收效应来看，在免税资产收购中，目标公司向收购公司转让资产时不确认资产收益或亏损，同时，目标公司对所收取的收购公司股权对价采取替代原值规则，即按其所转让资产的账面价值来确定以股权为对价的税收原值，如果目标公司股东参与收购交易，即在目标公司按计划清盘解散时将目标公司股权交换为收购公司股权，股东也不当期确认股权投资转让所得或损失，但他们对收购公司股权的税收原值等于收购即将发生时目标公司股权的税收原值，同时，收购公司对所收购的目标公司资产采取结转原值规则，即收购公司对目标公司资产的税收原值等于目标公司对这些资产的原账面净值。在应税资产收购中，目标公司必须当期确认财产收益或亏损，并依照收购对价的公允价值来确定其税收原值，参与收购交易的目标公司股东也必须当期确认股权投资转让所得或损失，并依照收购对价的公允价值来确定其税收原值，收购公司对目标公司资产的税收原值等于该资产的公允价值。因此，两种不同的收购方式在经济上获得的税收效应是有差异的。

### （二）从法律上划分

<sup>①</sup> 干春晖，刘祥生．企业收购：理论、实务、案例[M]．上海：上海立信出版社，2002．181．



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](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库