

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13620121150125

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

VIE 架构海外间接上市税法问题研究

A Study of Tax Law Issues on China-based Companies'

Indirect Overseas Listing through VIE Structure

郝利军

指导教师姓名: 李 刚 副 教 授

专 业 名 称: 经 济 法 学

论文提交日期: 2015 年 月

论文答辩时间: 2015 年 月

学位授予日期: 2015 年 月

答辩委员会主席:

评 阅 人:

2015 年 月

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

税负因素是影响 VIE 架构企业经营决策的重要变量。本文将 VIE 架构的税法实务问题引入到税法理论探讨中，在对 VIE 架构经济流程各阶段面临的具体税法问题进行分析的基础上，运用有效税率法对 VIE 架构的税负水平进行了衡量，得出 VIE 架构的税负水平基本同在我国境内上市的同行业企业持平的结论，并认为这得益于 VIE 架构企业有效的税收筹划。

本文主要分为三个部分。第一部分对 VIE 架构及其具体模式进行了简要介绍，并总结了 VIE 架构企业在税务处理中的关键问题与面临的具体税务风险；第二部分以 VIE 架构的运行流程为依据，系统的论述了海外筹集资金回流、境内运营实体向 WFOE 转移利润、WFOE 向境外上市主体转移利润三个阶段以及与境外上市实体相关的具体涉税问题；第三部分在前文论述的基础上，引入有效税率法对 VIE 架构的税负水平进行了评价。分别剖析了实践中征纳双方各自面临的难点和风险，并对此提出了具体建议。

本文的创新之处在于：第一，研究内容的创新。现有关于 VIE 架构的研究主要集中在金融、证券等领域，目前国内对 VIE 架构下税法问题的关注仅局限于会计师和税务律师针对个案的实务处理，对此问题尚无系统的理论分析和研究，本文针对该领域涉税问题的系统理论分析尚属首次。第二，研究视角和方法的创新。本文以 VIE 架构运行的经济流程为视角，分阶段对 VIE 架构中涉及的全部重要税法问题进行了理论梳理。在研究方法方面，本文使用了经济学的有效税率法等方法。研究视角和方法有别于以往的研究。第三，材料和数据的创新。本文选取了 VIE 架构上市公司的年报、招股说明书等文件作为样本，运用从样本中提取的数据和信息对相关问题进行论证或对本文观点予以支撑。第四，结论的创新，本文认为得益于 VIE 架构企业有效的税收筹划，其有效税率大幅下降并基本与同行业水平持平。

关键词：VIE 架构；税法问题；研究

ABSTRACT

Tax factor is one of the important variables affecting management decision of VIE-structure-enterprises. This thesis tries to solve the problems in the field of tax practice of the VIE-structure-enterprises by using tax law theory. Based on the analysis of specific tax problems which VIE-structure-enterprises faced in each economic stage, this thesis have measured the tax burden of VIE-structure-enterprises by applying the method of effective tax rate, and reached the conclusion that the Tax burden of VIE-structure-enterprises is within the basic level of China listed enterprises of the same industry, and that is mainly owing to the effective tax planning which VIE-structure-enterprises conducted.

This thesis consists of three parts. The first part briefly introduces the VIE structure and its specific pattern, sums up key problems in tax treatment and the specific tax risk the VIE-structure-enterprises faced. The second part systematically elaborated the tax related issues from three stages and the tax related issues associated with the foreign listed entity. On the basis of the previous discussion, the third part evaluated the tax burden of VIE-structure-enterprises by using effective tax rate method. Analyzes the difficulties and risks on both taxpayers and tax bureaus respectively, and puts forward some suggestions.

The innovation of this thesis lies in: Firstly, the innovation of the content. Existing research on the VIE structure mainly concentrates in finance, securities and other point of view, the focus on tax issues under VIE structure is limited to the handling of specific cases by accountant or lawyer, theoretical analysis for the tax related issues in this field in this thesis is for the first time. Secondly, innovation of research perspectives and methods. This thesis analyzes almost all the important tax issues which VIE structure involved from the perspective of the economic stage running in VIE structure. In terms of research methods, this thesis uses the effective tax rate method and other economics theory to analyze specific issues. The perspective and methods of research is different from the previous. Thirdly, innovation of materials and data used. The data and information extracted from the

overseas listing companies' annual report, prospectus and other documents was used to demonstrate or support point of view of this thesis. Finally, the innovation of conclusion. This thesis holds that the effective tax rate of VIE-structure-enterprises is in the same level with China listed enterprises of the same industry, and that thanks to the effective tax planning which VIE-structure-enterprises conducted.

Key words: VIE structure; Tax law issues; Research.

缩略语表

名称 (Term)	缩略语 (Abbreviation)
Variable Interest Entities, 可变利益实体	VIE
Telecommunications, Media, Technology, 电信、媒体、科技	TMT
U.S. Securities and Exchange Commission, 美国证监会	SEC
Baidu, Inc.	百度
NEW ORIENTAL EDUCATION & TECHNOLOGY GROUP INC.	新东方
NETEASE, INC	网易
SINA CORPORATION	新浪
Effective Tax Rate, 有效税率	ETR
Passive Foreign Investment Company, 消极外国投资公司	PFIC
Venture Capital, 风险投资	VC
Private Equity, 私募股权投资	PE
Wholly Foreign Owned Enterprise, 外商独资企业	WFOE
英属维尔京群岛	BVI
美国财务会计准则委员会	FASB
FASB 第 46 号解释函	FIN 46
营业税改征增值税改革	“营改增”
税收协定或安排所约定的小于 10% 的限制税率	协定限制税率
工资、薪金所得	工薪所得
《中华人民共和国税收征收管理法》	《税收征管法》
《内地和香港特别行政区关于对所得避免双重征税和防止偷漏税的安排》	《内地和香港税收安排》
《国家税务总局关于印发〈特别纳税调整实施办法（试行）〉的通知》	《特别纳税调整实施办法》
《关于外国投资者并购境内企业的规定》	六部委 10 号文
《国家税务总局关于非居民企业间接转让财产企业所得税	7 号公告

若干问题的公告》	
《国家税务总局关于加强非居民企业股权转让所得企业所得税管理的通知》	698 号文
《国家税务总局关于企业向境外关联方支付费用有关企业所得税问题的公告》	16 号公告
《国家外汇管理局综合司关于完善外商投资企业外汇资本金支付结汇管理有关业务操作问题的通知》	142 号文
《国家税务总局关于境外注册中资控股企业依据实际管理机构标准认定为居民企业有关问题的通知》	82 号文
《国家税务总局关于湖北等省市国家税务局执行内地与香港税收安排股息条款涉及受益所有人案例的处理意见》	165 号文
《国家税务总局关于如何理解和认定税收协定中“受益所有人”的通知》	601 号文
《财政部、国家税务总局关于个人股票期权所得征收个人所得税问题的通知》	35 号文
《国家税务总局关于阿里巴巴（中国）网络技术有限公司雇员非上市公司股票期权所得个人所得税问题的批复（已失效）》	1030 号文
《中华人民共和国税收征收管理法修订草案（征求意见稿）》	《征求意见稿》
《国家税务总局关于非居民企业所得税管理若干问题的公告》	24 号公告
《国家税务总局关于境外注册中资控股企业依据实际管理机构标准认定为居民企业有关问题的通知》	82 号文
《国家税务总局关于印发〈境外注册中资控股居民企业所得税管理办法（试行）〉的公告》	45 号公告
《国家税务总局关于印发〈非居民享受税收协定待遇管理办法（试行）〉的通知》	124 号文
《国家税务总局关于认定税收协定中“受益所有人”的公告》	30 号公告

目 录

引 言	1
第一章 VIE 架构及其税务处理实践	4
第一节 VIE 架构的产生和具体模式	4
一、VIE 架构的产生和涵义	4
二、VIE 架构的具体模式	6
第二节 VIE 架构的税务处理实践与风险	12
一、VIE 架构的税务处理实践	12
二、VIE 架构企业披露的税务风险	12
第二章 VIE 架构税法问题的具体分析	14
第一节 海外筹集资金回流阶段的税法问题	14
一、通过真实交易结汇对 WFOE 的税负影响	14
二、通过虚假交易结汇引发的税法问题	15
第二节 境内运营实体向 WFOE 转移利润阶段的税法问题	17
一、流转税处理	18
二、VIE 架构内关联交易、转移定价问题	23
第三节 WFOE 向境外上市主体转移利润阶段的税法问题	35
一、香港子公司设立目的	35
二、我国反税收协定滥用措施中“受益所有人”相关规定	36
三、香港子公司“受益所有人”的认定分析	38
第四节 与境外上市主体相关的税法问题	44
一、境外上市主体的居民企业认定及其税负影响	44
二、境外上市主体构成“消极外国投资公司”及其税负影响	51
三、VIE 架构内非居民企业股权间接转让的税法问题	52
四、VIE 架构股权激励计划的税务处理	60
五、VIE 架构红筹回归税务处理	61
第三章 对 VIE 架构的税负评价和相关建议	64
第一节 有效税率法下 VIE 架构企业的税负评价	64

一、TMT 行业所得税税收优惠政策对 VIE 架构的影响	64
二、VIE 架构下企业的额外税收负担	66
三、有效税率视角下 VIE 架构企业的税负水平	68
第二节 对 VIE 架构企业税务风险防范和税务监管的建议	77
一、VIE 架构企业的税务风险防范	77
二、对 VIE 架构企业监管的难点和建议	82
结 语	88
参考文献	90

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 VIE structure and its tax treatment practice	4
Subchapter 1 The background of VIE structure and its specific pattern	4
Section 1 The background of VIE structure and its meaning.....	4
Section 2 The specific pattern of VIE structure	6
Subchapter 2 Tax treatment practice and risk of VIE structure	12
Section 1 Tax treatment practice of VIE structure	12
Section 2 Tax risks disclosed in the annual report of overseas listed companies	12
Chapter 2 Specific analysis of tax problem of the VIE structure ...	14
Subchapter 1 The tax problems in the stage of overseas raised money reflow to china	14
Section 1 The tax consequences of exchange settlement through real transactions.....	14
Section 2 The tax problems caused by exchange settlement through false transactions.....	15
Subchapter 2 The tax problems in the stage of operating entities transfer profits to WFOE	17
Section 1 The treatment of turnover tax	18
Section 2 The related transactions and transfer pricing under VIE structure ..	23
Subchapter 3 The tax problems in the stage of WFOE transfer profits to overseas listed companies	35
Section 1 The function of Hong Kong subsidiary	35
Section 2 China relevant provisions about "beneficial owner" in measures against abusing of tax treaty	36
Section 3 Analysis of the "beneficial owner" application of Hong Kong subsidiary.....	38
Subchapter 4 The tax problems related to the overseas listed companies ...	44

Section 1	The taxation status of overseas listed companies under Enterprise Income Tax Law and its tax consequences	44
Section 2	The tax influence of a overseas listed company when classified as a passive foreign investment company	51
Section 3	The tax problems of indirect transfer of Share under VIE structure	52
Section 4	The tax treatment of equity incentive plan under VIE structure	60
Section 5	The tax treatment of red-chip return under VIE structure	61
Chapter 3	The evaluation of tax burden and the recommendation for VIE structure	64
Subchapter 1	Tax burden evaluation of VIE structure by the method of effective tax rate	64
Section 1	The effect of Income tax preferential for TMT industry	64
Section 2	The additional tax burden for VIE-structure-enterprises	66
Section 3	Fairness doctrine of the tax law under the perspective of effective tax rate	68
Subchapter 2	The recommendations for VIE-structure-enterprises on tax risk prevention and tax regulation	77
Section 1	Tax risk prevention measures for VIE-structure-enterprises	77
Section 2	The difficulties in tax regulation on VIE structure and the suggestions to it	82
Conclusion	88
Bibliography	90

引 言

VIE (Variable Interest Entities, 可变利益实体) 架构又称为“协议控制模式”, 简单来说, 是指由境外拟上市主体或其控制的子公司在中国境内设立外商独资企业 (Wholly Foreign Owned Enterprise, 以下简称“WFOE”), 再由 WFOE 与境内运营实体通过签订一揽子协议, 实现 WFOE 对境内运营实体的控制, 从而把境内运营实体的会计报表并入境外上市主体以实现海外上市的目的, 此时境内运营实体就是境外上市主体的 VIE,^① 这种上市的方式或安排就是 VIE 架构。VIE 架构的核心是“协议控制”, “协议控制”模式是境内企业通过“股权控制”境外上市不可行退而求其次的备选方案。由于国内上市的高门槛以及缺乏专业、成熟的人民币风险投资 (Venture Capital, 以下简称“VC”) 或私募股权投资 (Private Equity, 以下简称“PE”), 使得像 TMT (Telecommunications, Media, Technology, 电信、媒体、科技) 行业具有轻资产性质以及初期普遍不盈利特点的企业很难在境内获得融资。而限制外商投资领域的相关规定、外资并购的严格审查, 堵死了 TMT 行业企业境外直接上市的途径和红筹 (间接) 上市的股权控制途径。面对几近无解的融资困境, 在穷尽其他选择后, 使用采取“协议控制模式”的 VIE 架构成了绝大部分 TMT 行业企业实现境外上市的唯一选择。同时, 国内监管机关也默认 VIE 架构的存在, VIE 架构作为一项“历史的妥协”存续至今并不断发展。

VIE 架构的设计最初是为了规避外商投资产业政策、外商投资审批, 通过协议控制实现财务报表合并, 进而实现海外上市融资而设计的一种复杂模式。从 2000 年新浪最早使用 VIE 架构上市开始, 使用 VIE 架构的企业数量越来越庞大, 十多年来有一百多家互联网、传媒、教育、消费、广电等 TMT 行业的公司采用这种架构在海外上市。该架构游走于各种监管的边缘, 面临着诸多风险与挑战, 税务风险就是其中之一。这种复杂的涉及多国、多主体、多种控制方式的架构, 一方面给这些公司带来巨大的、额外的税务负担和税务遵从成本, 并使其面临着重复征税的处境, 另一方面也为这些公司提供了极大的税收筹划或者避税的便利和动机。尽管采用

^① 此处“VIE”与“境内运营实体”意义相同。但是, 当文中表述的侧重点是会计相关的内容时会使用“VIE”, 当表述侧重于与境外上市相关的内容时则会使用“境内运营实体”。

该架构上市的各方一再宣称 VIE 架构不是为了避税而设计，但是该架构部分环节的避税目的十分明显。税负因素是 VIE 架构企业进行经营决策所考虑的重要因素之一。随着一系列相关税收规范性文件出台，我国对 VIE 架构的税收监管越来越严，VIE 架构下税法遵从成本越来越大，面临的税务风险也越来越大。VIE 架构属于红筹结构的一种，所以红筹结构所面临的一般税务风险 VIE 架构也可能面临。同时，VIE 架构还存在其自身特有的税务风险。对于 VIE 架构的税务问题，目前只有会计师事务所或律师事务所针对个案的筹划方案及合规分析，缺乏系统理论研究。本文拟结合我国税收法律法规、规章及其他涉税规范性文件，运用税法理论，对 VIE 架构下各层次、各主体、各环节的涉税问题进行一个全面、系统的分析，以厘清各个税法问题。具体而言，本文将从 VIE 架构下境内运营实体、WFOE、香港子公司、开曼上市公司等主体以及境外上市主体筹集资金向境内转移、境内利润向海外转移等经济活动角度具体展开论述。本文拟将该领域的税法实务问题引入到税法理论探讨中，通过对 VIE 架构海外间接上市相关的税法问题进行系统的理论研究，以期能对该领域税法实务问题处理和税务监管提供有益参考。

我国民营企业通过 VIE 架构海外上市的地点主要为美国和香港，包括纳斯达克（National Association of Securities Dealers Automated Quotations，国家证券业者自动报价系统协会）、纽交所（New York Stock Exchange，纽约证券交易所）、港交所（Hong Kong Exchanges and Clearing Limited，香港交易及结算所有限公司）。为了论述方便，本文将范围限缩在美国上市的 VIE 架构企业。

境外上市主体公布的财务报告和向美国证监会（U.S. Securities and Exchange Commission，以下简称“SEC”）提交的相关文件中披露了大量的涉税信息，为本文提供了丰富的一手资料。本文依据便利性原则和代表性原则，^①选取了在美国通过 VIE 架构上市的几家公司近五年（2009-2013

^① 便利性原则，是指选取样本时考虑相关公司年报的受关注程度，是否存在针对该公司年报的分析材料，这些既有的材料可以为本文节省大量的分析工作。比如将百度和新东方年报作为样本，是因为 2012 年发生了“新东方事件”，因此有很多报告和文章对百度和新东方的 VIE 结构进行了分析，比如国外做空机构“浑水”公司对新东方的 VIE 结构进行了比较详细的分析，并与百度 VIE 结构进行了比较，对本文写作有较大的参考价值。代表性原则是指，选取的 VIE 架构上市公司具有行业、资产性质、组织结构等方面的代表性，例如新东方是教育行业、重资产性质公司的代表，百度是互联网行业，轻资产公司的代表。

年)的年报作为样本,以从样本中提取的经过分析的财务数据和相关信息作为本文的论据,并围绕上述样本中披露的涉税问题展开分析。这几家公司为 **Baidu, Inc.** (纳斯达克上市,交易代码 **Baidu**, 互联网、轻资产公司,以下简称“百度”)、**NEW ORIENTAL EDUCATION & TECHNOLOGY GROUP INC.** (纽交所上市,交易代码 **EDU**, 教育行业、重资产公司,以下简称“新东方”)、**NETEASE, INC.** (纳斯达克上市,交易代码 **Nets**, 互联网、轻资产公司,以下简称“网易”)、**SINA CORPORATION** (纳斯达克上市,交易代码 **SINA**, 互联网、轻资产公司,以下简称“新浪”)。

第一章 VIE 架构及其税务处理实践

第一节 VIE 架构的产生和具体模式

一、VIE 架构的产生和涵义

（一）美国 FASB^①第 46 号解释函中的 VIE

VIE 是美国的一个会计术语，2003 年 FASB 颁布的第 46 号解释函（以下简称“FIN 46”）第一次提出了 VIE 的概念。VIE 是 SPE（Special Purpose Entity，特殊目的实体）的一种类型，其产生与“安然事件”密切相关。^②在“安然事件”后，为了应对某些公司设立 SPE 进行表外融资、隐藏债务，而会计处理上未能纳入发起人的合并报表进行监管等问题，FASB 发布的 FIN 46 规定符合一定条件的 SPE 为 VIE，其损益状况应该并入“第一受益人”的报表中，从而实现并表监管的目的。^③即当母公司有权管理某一实体的活动，母公司有义务承担该实体的预期损失，有权享有该实体的留存收益。尽管双方无股权控制关系，但该实体的收益与风险完全取决于母公司，则母公司为“第一受益人”，该实体构成母公司的 VIE，母公司应当合并该实体的报表。VIE 架构中境外上市主体或其子公司通过协议实现对境内运营实体的间接控制，可以将境内实体的大部分运营利润转移到上市主体或其子公司，同时承担境内运营实体的预期损失，境内运营实体满足 FIN46 中 VIE 的条件，境外上市主体应当（可以）合并境内运营实体的财务报表，从而利用境内运营实体的业绩实现在美上市融资。

（二）中国公司海外间接上市模式

20 世纪 80 年代开始，中国企业海外上市有直接上市和间接上市两种

^① 全称 Financial Accounting Standard Board，美国财务会计准则委员会。

^② 安然公司在财务报表之外，存在协议控制公司的大量负债，但未反映到经审计的报表中，直接导致其最终的倒闭。

^③ 根据 FIN46 条款，凡是满足以下三个条件中任一条件的 SPE 都应被视作 VIE，将其损益状况并入“第一受益人”的资产负债表中：（1）风险股本很少，这个实体（公司）主要由外部投资支持，实体本身的股东只有很少的投票权；（2）实体（公司）的股东无法控制该公司；（3）股东享受的投票权和股东享受的利益分成不成比例。FASB. Interpretation No. 46: Consolidation of Variable Interest Entities: an interpretation of ARB No. 51 [EB/OL]. http://www.fasb.org/jsp/FASB/Document_C/DocumentPage&cid=1218220134150, 2014-06-10.

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.

廈門大學博碩士論文摘要庫