



财税法学研究述评

2005—2014

Fiscal and Tax Law Research Review

主编 刘剑文

一书回顾近十年财税法学发展



法律出版社 | LAW PRESS



财税法学研究述评

2005—2014

Fiscal and Tax Law Research Review

主编 刘剑文

图书在版编目(CIP)数据

财税法学研究述评:2005~2014 / 刘剑文主编. —
北京:法律出版社,2015.9
ISBN 978-7-5118-8384-1

I. ①财… II. ①刘… III. ①财政法—法的理论—研究—中国②税法—法的理论—研究—中国 IV.
①D922.201

中国版本图书馆CIP数据核字(2015)第202999号

© 法律出版社·中国

责任编辑/陈妮

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社
总发行/中国法律图书有限公司
印刷/北京京华虎彩印刷有限公司

编辑统筹/财经出版分社
经销/新华书店
责任印制/吕亚莉

开本/720毫米×960毫米 1/16
版本/2015年10月第1版

印张/31 字数/620千
印次/2015年10月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-8384-1

定价:88.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

主 编 刘剑文

编写人员(按编写章节先后为序)

胡瑞琪 周 静 曹丹萍 耿 颖

吕嘉莹 张 莹 马 凌 苗露强

黄浩荣 杜晓璇 李天嗣 余倩影

目 录

导言	(1)
一、10 年来财税法的发展历程	(1)
二、本书结构与内容要论	(3)
三、本书编写团队	(11)

第一编 财税法总论

第一章 财税法的性质功能	(15)
一、财税法的概念及定义	(15)
二、财税法的性质定位	(20)
三、财税法的任务与功能	(26)
第二章 财税法的历史演进	(30)
一、财税法中外、古今发展历程研究	(30)
二、财税法演进的一般规律及趋势研究	(34)
第三章 财税法的基本原则	(38)
第一节 财政法的基本原则	(38)
一、财政公平原则	(39)
二、财政民主原则	(41)
三、财政健全原则	(43)
第二节 税法的基本原则	(46)
一、税收法定原则	(46)
二、税收公平原则	(51)
三、税收效率原则	(57)
第四章 财税权力法治化	(61)
第一节 财税法治的理论溯源	(61)
一、财税与法治的关系	(61)
二、财税法治的内涵与外延	(62)
三、财税法治与理财治国	(63)

四、财税法治的核心价值	(65)
第二节 完善财税立法	(66)
一、财税法治的突破口与切入点	(66)
二、税收立法的现状分析:重点困境	(67)
三、税收立法权的回归路径	(69)
第三节 规范税收执法	(73)
一、税收执法权的现状与失范	(73)
二、税收执法权的规范与监控	(74)
第四节 提升司法权威	(76)
一、税收司法的问题与障碍	(77)
二、完善税收司法的方法与路径	(78)
第五章 纳税人权利保护	(80)
第一节 纳税人权利保护的理论研究	(80)
一、纳税人权利保障的理论基础	(80)
二、纳税人权利的内涵	(81)
三、纳税人权利的内容	(84)
四、纳税人权利的分类	(85)
五、纳税人权利的体系	(87)
第二节 纳税人权利保护的本土问题	(88)
一、制度设计上对纳税人权利保护的缺失	(88)
二、我国纳税人权利保护的改革建议	(92)

第二编 财税基本法

第六章 财政宪法	(99)
第一节 财政之宪法维度概览	(99)
第二节 税权和财政权的宪法界定	(102)
第三节 宪法视野下的财税权力配置	(105)
第七章 预算法	(111)
第一节 预算与预算法的价值构建	(111)
一、预算的本质与法理品性	(111)
二、《预算法》修改的整体思路和观念	(113)
三、《预算法》立法宗旨	(117)
四、预算法基本原则	(119)

第二节 预算法的运行机制和权责结构	(125)
一、预算过程中的预算权配置	(125)
二、预算法律责任的构造及司法适用	(133)
第三节 具体预算法律制度探讨	(134)
一、司法预算制度	(134)
二、国有资本经营预算	(135)
三、社会保险基金预算	(138)
四、其他预算法律问题	(138)
第八章 政府间财政关系法	(141)
第一节 政府间财政关系法的定位研究	(141)
一、政府间财政关系研究的法治化	(142)
二、财政基本法与政府间财政关系法	(144)
三、财政平衡法与政府间财政关系法	(146)
第二节 政府间财政关系法的理论和制度研究	(146)
一、政府间财政收入关系研究	(147)
二、政府间财政支出和监管关系研究	(151)
第三节 政府间财政关系法的政策研究	(154)
一、对分税制的评价转变	(155)
二、公共财产权视野下的“新政府间财政关系法”	(158)

第三编 税 法

第九章 税法基本问题	(163)
一、税法的理论问题	(163)
二、税法的制定问题	(166)
三、税法的解释及适用	(171)
第十章 流转税法	(175)
第一节 增值税法	(175)
一、增值税法的基本问题	(175)
二、增值税转型的法律问题	(179)
三、增值税法改革与《增值税法》制定	(181)
第二节 消费税法	(184)
一、消费税法律制度的改革与进一步完善	(184)
二、消费税的要素分析	(187)

三、消费税法的其他理论问题	(189)
第三节 营业税法	(191)
一、“营改增”路径反思	(191)
二、具体行业的“营改增”问题	(192)
三、“营改增”的其他问题	(193)
第十一章 所得税法	(195)
第一节 企业所得税法	(195)
一、企业所得税法基本理论研究	(195)
二、企业所得税法基本制度研究	(198)
三、避税与反避税制度的新发展研究	(202)
第二节 个人所得税法	(208)
一、基础理论研究	(208)
二、个人所得税法的现代化改革研究	(211)
三、避税与反避税制度研究	(219)
第十二章 财产税与行为税法	(221)
第一节 财产税与行为税法研究的新发展	(221)
一、财产税法基础理论研究的新进展	(221)
二、财产税法整体制度研究的新突破	(222)
三、行为税法研究的新亮点	(224)
第二节 资源税法	(224)
一、资源税基础理论研究	(224)
二、资源税改革相关研究	(225)
第三节 房产税法	(227)
一、房产税改革试点合法性的研究	(227)
二、房产税立法的相关研究	(229)
第四节 土地税法	(233)
一、土地税法的基础理论	(233)
二、土地增值税法的相关研究	(234)
三、城镇土地使用税法的相关研究	(235)
四、耕地占用税法的相关研究	(235)
第五节 其他相关税种法	(235)
一、车船税法	(235)
二、契税法	(237)
三、环境保护税法	(238)

四、印花税法	(241)
第十三章 税收程序法	(243)
第一节 税收程序法原理	(243)
一、税收征纳法律关系	(243)
二、税收程序法的基本原则	(244)
三、纳税人遵从理论	(245)
四、纳税人权利保护	(247)
第二节 税收征管制度原理与新形势下的税收征管制度	(248)
一、税收征管制度原理	(248)
二、新形势下的税收征管制度	(249)
第三节 纳税申报、代理、核定制度	(250)
一、纳税申报制度	(251)
二、税务代理制度	(252)
三、税收核定制度	(253)
第四节 税务稽查、担保制度	(256)
一、税务稽查制度	(256)
二、纳税担保制度	(259)
第五节 税收保障制度	(260)
一、税收优先权	(260)
二、税收代位权	(262)
三、税收撤销权	(263)
四、税收强制执行	(264)
第十四章 税收救济法	(266)
第一节 税收行政复议的缺陷及完善	(266)
一、税收行政复议的缺陷	(266)
二、税收行政复议的完善	(268)
第二节 税收行政诉讼	(270)
一、税收行政诉讼概述	(270)
二、税务行政诉讼涉及的机构设置问题	(271)
三、税务行政诉讼中的证据规则	(273)
四、纳税人诉讼	(273)
第三节 税务行政赔偿及其他税务纠纷解决机制	(275)
一、税务行政赔偿制度	(275)
二、税务和解等其他税务纠纷解决机制	(275)

第四编 非税收入法

第十五章 非税收入法基本问题	(279)
一、非税收入法的体系框架研究	(279)
二、非税收入的正当性与合法性构建研究	(280)
三、税费改革研究综述	(281)
四、非税收入法细分研究概览	(283)
五、央地财政分权框架下非税收入法的改革研究	(287)
六、非税收入法的域外研究与借鉴	(288)
第十六章 强制性非税收入法	(291)
第一节 政府性基金法	(291)
一、政府性基金现状	(292)
二、政府性基金实践中的问题研究	(293)
三、完善立法,建立一套规范的政府性基金法律体系	(296)
第二节 行政事业性收费法	(299)
一、行政性收费合法性及法律完善研究	(300)
二、行政事业性收费类别细化研究	(302)
第十七章 非强制性非税收入法	(304)
第一节 彩票法	(304)
一、彩票的概念、法律性质及特征	(304)
二、彩票法律关系	(306)
三、彩票的监管	(307)
四、彩票的发行和销售	(309)
五、彩票公益金	(310)
第二节 国有资产收益法	(312)
一、国有资产收益的概念	(312)
二、国有资产收益的管理	(314)
三、国有资产收益的分配制度	(315)
四、国有资产收益的使用制度	(317)
第十八章 公债法	(319)
第一节 公债法	(319)
一、公债的概念及分类	(319)
二、公债的功能	(320)

三、公债与宪法	(320)
第二节 国债法	(322)
一、国债的宏观调控功能	(322)
二、国债的立法与监管	(323)
三、国债法律关系	(324)
第三节 地方债法	(327)
一、地方债的现状	(328)
二、地方债存在的问题及风险	(329)
三、地方债问题的成因及解决	(330)
四、地方债法律规范	(332)

第五编 财政支出法

第十九章 财政支出法基本问题	(337)
第一节 财政支出法概述	(337)
一、法理基础	(337)
二、财政支出法的概念和范围界定	(338)
三、财政支出的分类	(339)
四、财政支出法的原则	(339)
五、财政支出法的内容体系	(340)
第二节 我国财政支出法的现状以及改革建议	(341)
一、我国财政支出法的现状	(341)
二、财政支出法的构建	(342)
第二十章 政府采购法	(345)
第一节 政府采购法基本问题	(345)
一、政府采购的性质	(346)
二、政府采购的目标	(349)
三、《政府采购法》与《招标投标法》的关系	(351)
第二节 政府采购的具体制度	(356)
一、主体制度	(356)
二、供应商权利保障	(360)
第三节 中国加入 GPA 的问题研究	(362)
第二十一章 财政转移支付法	(365)
第一节 财政转移支付法的理论研究	(365)

一、财政转移支付法律制度的理论内涵	(365)
二、财政转移支付法的理论依据及必要性	(367)
第二节 财政转移支付法的国际比较	(368)
一、美国的财政转移支付法律制度	(368)
二、德国的财政转移支付法律制度	(369)
三、日本的财政转移支付法律制度	(369)
四、加拿大的财政转移支付法律制度	(369)
五、澳大利亚的财政转移支付法律制度	(370)
第三节 财政转移支付法的现实问题	(370)
一、我国财政转移支付制度存在的问题	(371)
二、造成我国财政转移支付制度现状的原因	(374)
三、我国财政转移支付立法的必要性和可能性	(375)
四、我国财政转移支付立法的指导思想和目标	(376)
五、完善我国财政转移支付立法的构想和建议	(378)
第二十二章 财政投融资法	(382)
第一节 财政投融资的内涵	(382)
第二节 财政投融资现状和改革措施	(384)
第三节 地方财政投融资现存问题以及措施研究	(388)

第六编 财政监管法

第二十三章 财政监督法	(393)
第一节 财政监督法概述	(393)
一、财政监督的内涵	(393)
二、财政监督的属性	(394)
三、财政监督法的内容与完善	(395)
第二节 财政监督的体系	(397)
一、权力机关的财政监督	(397)
二、行政机关的财政监督	(400)
三、其他部门的财政监督	(401)
四、财政监督体系评价	(403)
第二十四章 国库管理法	(405)
一、国库法的基本理论	(405)
二、国库管理体制	(407)

三、国库集中收付制度	(411)
四、完善我国国库管理制度的建议	(413)
第二十五章 政府会计与审计法	(415)
第一节 政府会计法	(415)
一、政府会计法概述	(415)
二、目前我国政府会计法的不足与完善	(416)
三、政府会计法的改革	(417)
第二节 审计法	(419)
一、审计法概述	(420)
二、审计的功能	(421)
三、审计改革	(424)

第七编 域外财政法与国际税法

第二十六章 域外财政法	(429)
第一节 财税基本法	(429)
一、财税宪法	(429)
二、预算法	(430)
三、纳税人权利	(435)
四、政府间财政关系法	(436)
五、财税法史	(438)
第二节 域外主干财政法律	(439)
一、财政收入法	(439)
二、财政支出法	(440)
三、财政监管法	(442)
第二十七章 域外税法	(445)
第一节 域外税收实体法	(445)
一、商品税法	(445)
二、所得税法	(450)
三、财产税法与行为税法	(457)
第二节 域外税收程序法	(464)
一、各国税收征管模式与特点	(464)
二、纳税服务	(466)
三、纳税评估	(467)

四、电子商务税收征管	(468)
五、其他税收征收法律制度	(469)
第二十八章 国际税法	(472)
第一节 国际税收管辖	(472)
一、税收管辖权的概念与分类	(472)
二、居民税收管辖权	(473)
三、来源地税收管辖权	(475)
第二节 国际税收协调	(478)
一、国际税收协调研究概况	(479)
二、国际组织与区域性国际税收协调	(480)
三、国家间的税收协调——国际税收协定	(482)

导 言

10年前,我曾组织全国力量主编《财税法学研究述评》(高等教育出版社2004年版)一书,对我国1978年改革开放至2004年的财税法学发展状况进行系统的梳理和评点。时光荏苒,转眼又是10年。这个10年,对财税法学界来说,是极不平凡的10年。伴随中国法治进程的渐进加快和法学理论研究的现代复兴,中国财税法学的春天已经到来,财税法已越来越成为一门切合社会实际需要的“显学”,一系列具有相当分量的学术成果不断推陈出新,一大批功底扎实、视野开阔的优秀学者日渐涌现。因此,我再次主持编写了《财税法学研究述评(2005~2014)》一书,希图以此记载10年来财税法学人对法治的孜孜以求和由此凝结出的思想硕果。借此,一方面或可展现财税法蒸蒸日上之局面、激励学人自豪自信;另一方面也可臧否得失,求索未来前行道路。

一、10年来财税法的发展历程

改革开放以来,我国财税法学的发展过程经历了三次飞跃。第一次是在1995年左右,其特征是由原来只研究税法转向财税一体,“财政税收法”或“财税法”的概念得以普及,学科的整体框架由此奠定。第二次是在2000年到2005年,尤其是在2004年“修宪”时增加私有财产保护条款之后,其标志是现代财税法学理论体系的建立,如“领域法学”概念的提出,税收之债理论的引入,纳税人权利保护理念的确立,等等。这让财税法学科很快摆脱陈旧的计划经济思维,以崭新面貌走向世界。第三次是从2008年至今,特别是以党的十八届三中全会为里程碑事件,其标志是“公共财产法”理论的提出,这为财税法阐明独立价值和构造学科体系奠定了坚实的基础。其中的第二次、第三次飞跃,都发生在2005~2014年。

可以看到,中国财税法的发展历程,始终与国家繁荣和法治建设紧密相连。一大批财税法学人自觉地以“学术报国”为己任,活跃在沟通理论与实务、凝聚各界智慧以推动国家财税法治化的最前线。尤其是2009年以来,在我国财税体制改革和财税法治建设的关键时期,研究会组织全国财税法力量积极参加立法和改革实践,向立法、行政机关和全社会不断输送着来自财税法学界的“好声音”和“正能量”,并且有效影响了财税立法和改革的进程。近5年来,财税法学人提出理财治国观、公共财产法论、落实税收法定原则等学术理论,与《中共中央关于全面深化改革若干重大问题的决定》以及《深化财税体制改革总体方案》中的许多重要提法精神实质不谋而合,体现了财

税法学人的贡献;在近年来的《预算法》修订、《税收征收管理法》修订等重要财税立法活动中,财税法学界多次向中央高层提出专业性的立法或修订建议,其中多份专家建议案都被中国法学会以立法建议的形式呈送全国人大、财政部、国务院法制办等国家机关,有的成果还得到中央领导的亲自批示;同时,我国财税法学界也不断扩展国际交流平台,形成了中美税法论坛、中韩税法论坛、中奥税法论坛、中德税法论坛等长期合作项目,与国际财政协会、经济合作与发展组织(Organization for Economic Cooperation and Development, OECD)税收政策与管理中心、国际财政文献局的联系也非常密切。

在10年中,经过学界同人的共同努力,一个“接地气”的财税法理论体系已经基本形成。其主要内容包括但不限于:

——聚焦交叉学科、新型学科,提出“领域法学”概念。强调“领域法学”区别于传统法学的综合性、交叉性特点,为知识产权法、环境法、财税法等交叉学科提供了广阔天地,有利于中国法学学科的整体优化与升级。强调财税法作为“领域法学”的定位,倡导对财税法进行多学科、多视角、多方法、多维度的立体化研究。

——构建完备的财税法律体系,提出财税法的“理财治国”理论。提出法治视野下的理财即治国,强调政府财政活动的合法性、科学性、规范性。将财税法定位为中国的理财之法、强国之道和纳税人保护之法,认为财税法是国家治理体系和治理能力现代化的基石,财税改革是全面深化改革的突破口和优选路径。我国财税法律自成体系,由宪法中的财税条款、基础性财税法律和主干性财税法律三个层级近40部法律构成。主干性财税法律又包括财税收入法、财税支出法和财税监管法三大分支。

——探索“公共财产法”理论。提出财税法的主要功能不是宏观调控,以明显区别于宏观调控为特征的经济法。财税法的功能在于规范财政关系或公共财产关系,与私法一道构筑私人财产权的双重保障体系。尝试从法学的角度解读公共财政理论,以此构筑财税法学科的核心范畴,促进财税法理念和制度的变革。

——提出财税法的平衡理论。指出财税法要关注立法与行政、中央与地方、政府与市场三对基本关系,其核心是平衡国家与纳税人的关系。在财税法基本理念方面,应秉持“利益协调”的理念,即确保国家财政收入、保障纳税人权利和兼顾第三方利益。

——倡导和深化纳税人权利保护理论。主张现代财税法应以纳税人权利保护为中心。提出纳税人权利包括宪法意义上的权利(如依法纳税的权利、参与权和监督权)和税法意义上的权利(如知情权、陈述与申辩权、诚实推定权、礼遇权等)。

——引介和深化财税法的契约理论。推动了中国财税法学界对税收债权债务关系说的启蒙和接受。在将财税法定性为财产法的基础上,倡导和较系统地论述有中国特色的“税收债务关系”理论,强调并论证国家与纳税人之间是一种平等的契约法律

关系。

——倡导和深化财税法的控权理论。强调财税法的功能在于控制和规范政府财政权力,实现政府财税行为的法治化。完整论述并呼吁确立财政法定和税收法定原则,指出财政法定的核心是实现财政权合法、规范、高效运行,从而保护纳税人权利。

我们可以自豪地说,经过了多年来的理论探讨和推动,国际间的交流与借鉴,以及全社会财税法治意识和实践的发展,我国的财税法在近10年有了突飞猛进的发展。特别是党的十八届三中全会以来,中央高层对财税体制改革和财税法治的决心和信念在全会的一系列文件中展现得淋漓尽致。经过20余年的演进,财税法学已经成长为一门新型的、交叉性的法学二级学科,一门以问题为中心的“领域法学”。这是社会的客观需要,更是历史的必然。

二、本书结构与内容要论

10年来,我国的财税法学在各个方面都形成了极为丰富的成果,本书作为“述评”,尝试对如此卷帙浩繁的论著进行精选和提炼。而这里的所谓“要论”,则是对述评再次“择要而论”,旨在以最为精简的篇幅,概括式地展现财税法研究的全景。全书除导言和参考文献外,共分为二十八章。以下,便逐次依序展开:

(一) 财税法总论

本书第一章财税法的性质功能、第二章财税法的历史演进、第三章财税法的基本原则、第四章财税权力法治化、第五章纳税人权利保护组成第一编,讨论财税法总论问题。

明确财税法的性质功能是构建完整、科学的财税法视野的基础。在财税法性质问题上,学者普遍围绕宏观调控、收入分配和公共财政三个方面展开讨论。站在新的历史起点看财税法,可以得出财税法是公共财产法、纳税人权利保障法和收入分配正义法的性质定位。至于财税法的功能研究,学界取得了一些突破:在过去,一般认为财税法的功能依附于财税活动的功能,认为财税法是财税活动的保障和依据。而现在逐渐认识到财税法具有本身的独立功能,而且其功能远远不止经济功能,还包括政治功能、社会功能,以及文化功能、生态功能。这种功能上的革新认识对于全面理解财税法,特别是全面理解财税法在当今中国的重要作用是有帮助的。

对财税法历史演进的研究,相较财税法总论其他部分的研究而言,有一个优势和一个劣势。劣势在于法律史研究往往处于学科研究的冷门,学界投入的精力和资源都不是非常充分;优势在于对于财税法这一历史相对较为悠久的法律制度(而非学科)而言,进行历史演进的研究,可以抛开现有理论发展上的诸多限制,站在更高的高度来审视财税法律发展,进而更容易接近财税法本质。作为刚起步不久的学科,财税法史研究不断拓宽研究的广度和深度,对古今中外财税法治发展中的重要节点都投入了不小关注。但也应看到,研究存在“两重两轻”的倾向——重具体制度,轻学科理论,重