

公 法 學 叢 書(二)

稅務訴訟之理論與實務

陳 清 秀 著

中華民國八十年六月

公 法 學 叢 書(二)

稅務訴訟之理論與實務

陳 清 秀 著

中華民國八十年六月

著 者 簡 介

籍 貫：臺灣省彰化縣人。

出 生：民國四十八年。

學 歷：國立臺灣大學法學士、法學碩士、法學博士。

著 作：1.現代租稅法之課題（譯文）（村井正原著），（民國七十八年出版）。

2.稅務訴訟之訴訟標的（民國八十年初版）。

3.稅務訴訟之理論與實務（民國八十年初版）。

經 歷：植根法律事務所執業律師。

版權所有

翻印必究

公 法 學 叢 書（二）

稅務訴訟之理論與實務

著 者：陳 清 秀

發行人

地 址：板橋市民生路一段六十五號二樓

電 話：（02）703-4488

印刷者：瑞明彩色印刷有限公司

電 話：（02）308-8928

總經銷：三民書局

地 址：臺北市重慶南路一段六十一號

定 價：精裝新臺幣五百元整

平裝新臺幣四百五十元整

郵政劃撥：1468306-0 吳玉芳帳戶

中 華 民 國 八 十 年 六 月 初 版

序 言

本書內容主要探討行政訴訟與稅務訴訟上重大問題，係著者於臺灣大學法律學研究所博士班畢業前後所撰寫及翻譯之文章，分別發表於憲政時代、軍法專刊、財稅研究及植根雜誌等刊物，爲進一步研究之參考，爰不揣淺陋，於略加修正後編輯成冊，尚請各方賢達賜正。

著者於博士班研究期間，惠蒙恩師翁岳生博士身教、言教，並以「養望」期勉，令著者受益良多，謹以此書敬獻給恩師翁岳生教授！

內人吳玉芳女士日夜辛勞校稿，得以使本書早日出版，於此由衷感謝！

陳 清 秀 謹 誌

一九九一年五月二十三日

本書文章原載刊物（卷期年月）

1. 稅務爭訟之意義及其性質

植根雜誌五卷七、八、九期，
七十八年七至九月

2. 起訴期間

植根雜誌，四卷八期，七十七
年八月

3. 論稅法上不確定法律概念

財稅研究，二十二卷二期，七
十九年五月

4. 行政訴訟之訴權

軍法專刊，三十七卷七期，八
十年七月

5. 行政訴訟之訴訟標的

憲政時代，十六卷二期，七十
九年十月

6. 稅務訴訟之訴訟標的

財稅研究，十八卷五期，七十
五年五月

7. 稅捐訴訟之訴訟標的

一以更正處分之撤銷訴訟為中心

植根雜誌，五卷四、五、六期
，七十八年四月～六月

8. 稅捐爭訟上總額主義與爭點主義

植根雜誌，六卷四、五期，七
十九年四、五月

9. 處分理由之替換

植根雜誌，四卷九期，七十七
年，九月

10. 違法性之舉證責任

植根雜誌，四卷八期，七十七
年八月

11. 舉證責任

植根雜誌，四卷七期，七十七

12. 稅捐訴訟上之舉證責任
植根雜誌，四卷十、十一期，七十七年十、十一月
13. 論法律上聽審請求權
植根雜誌，五卷十二期六卷一期，七十八年十二月、七十九年元月
14. 行政訴訟上之和解
軍法專刊，三十五卷十期，七十八年十月
15. 行政訴訟上之認諾、捨棄
植根雜誌，七卷二期，八十年二月
16. 稅捐訴訟上之自認
植根雜誌，四卷九期，七十七年九月
17. 違法判斷之基準時
法務通訊，一三五八期，七十七年三月
18. 行政訴訟上違法判斷基準時
憲政時代，十五卷二期，七十八年十月
19. 撤銷判決之效力
植根雜誌，五卷一期，七十八年元月
20. 稅捐行政訴訟判決之既判力
植根雜誌，五卷八期至六卷四期，七十八年八月至七十九年四月
21. 無效裁判
植根雜誌，五卷二期，七十八年二月
22. 德國稅捐救濟制度之研究
憲政時代，十四卷二期，七十七年十月

- | | |
|-------------------|-------------------|
| 23.行政計畫制定之手續與行政救濟 | 憲政時代，十三卷四期，七十七年四月 |
| 24.德國商標行政救濟制度簡介 | 植根雜誌，四卷六期，七十七年六月 |
| 25.日本商標行政救濟制度簡介 | 憲政時代，十四卷四期，七十八年四月 |

德 文 縮 語 表

- 1.aaO. : am angegebenen Ort, 前掲書 (文)
- 2.Abs. : Absatz, 段。
- 3.AO. : Abgabenordnung 稅捐通則。
- 4.AoR. : Archiv des öffentlichen Rechts, 法學期刊名。
- 5.Art. : Artikel, 第……條。
- 6.Aufl. : Auflage, 第……版。
- 7.BayWB1 : Bayerische Verwaltungsblatte, 法學期刊名。
- 8.BB. : Der Betriebs-Berater, 法學期刊名。
- 9.Bd. : Band, 第……卷。
- 10.BFH. : Bundesfinanzhof, 聯邦財務法院。
- 11.BSG. : Bundessozialgericht, 聯邦財務法院。
- 12.BStBl. : Bundessteuerblatt II, 聯邦稅務公報第二冊。
- 13.BStBl I : Bundessteuerblatt I, 聯邦稅務公報第一冊。
- 14.BStBl III : Bundessteuerblatt III, 聯邦稅務公報第三冊。
- 15.BVerfG. : Bundesverfassungsgericht, 聯邦憲法法院。
- 16.BVerfGE. : Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts, 聯邦憲法法院裁判集。
- 17.BVerwG : Bundesverwaltungsgericht, 聯邦行政法院。
- 18.BVerwGE. : Entscheidungen des Bundesverwaltungsgerichts, 聯邦行政法院裁判集。
- 19.DB : Der Betrieb, 法學期刊名。

- 20.Diss. : Dissertation, 博士論文。
- 21.DoV. : Die öffentliche Verwaltung, 德國法學期刊名。
- 22.DStR. : Deutsches Steuerrecht, 德國法學期刊名。
- 23.DVB1 : Deutsches Verwaltungsblatt, 德國法學期刊名。
- 24.E. : Entscheidungen, 裁判集。
- 25.f. : folgende(Seit), 第……頁以下。
- 26.ff. : folgende(Seiten), 第……頁以下。
- 27.FG : Finanzgericht, 財務法院。
- 28.FGO : Finanzgerichtsordnung, 財務法院法。
- 29.FS : Festschrift, 紀念論文集。
- 30.Fn : Fußnote;Footnote 註。
- 31.gem : gemäß, 依據、按照。
- 32.GG : Grundgesetz, 基本法。
- 33.gl.A. : gleicher Ansicht, 同說。
- 34.Grs : Große Senat, 大法庭。
- 35.HFR : Höchstrichterliche Finanzrechtsprechung, 各類最高法院之財務裁判集。
- 36.h.L. : herrschende Lehre, 通說。
- 37.H.M. : herrschende Meinung, 通說。
- 38.Hrsg. : Herausgeber, 出版者。
- 39.JuS : Juristische Schulung, 法學期刊名。
- 40.JZ : Juristenzeitung, 法學期刊名。
- 41.NJW : Neue Juristische Wochenschrift, 法學期刊名。
- 42.Nr. : Nummer, 號數。
- 43.NVwz : Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht, 法學期刊名。

- 44.Rn. : Randnummer(n), 邊碼。
- 45.S. : Seite, 第……頁。
- 46.SGO : Sozialgerichtsordnung, 社會法院法。
- 47.StuW : Steuer und Wirtschaft, 法學期刊名。
- 48.Tz. : Teilzimmer, 邊碼。
- 49.Urt. : Urteil, 判決。
- 50.v. : von。
- 51.VerwArch. : Archiv für Verwaltungsrecht, 法學期刊名。
- 52.VGH : Verwaltungsgerichtshof, 邦高等行政法院。
- 53.Vgl. : Vergleichen, 參見。
- 54.VwGO : Verwaltungsgerichtsordnung, 行政法院法。
- 55.VwVfG : Verwaltungsverfahrensgesetz, 行政手續法。
- 56.z.B. : Zum Beispiel, 舉例。
- 57.ZPO : Zivilprozeßordnung, 民事訴訟法。
- 58.ZPR : Zivilprozeßrecht, 民事訴訟法。

簡 目

✓壹、稅務爭訟之意義及其性質	1
貳、起訴期間	35
✓參、論稅法上不確定法律概念	41
肆、行政訴訟之訴權	83
伍、行政訴訟之訴訟標的	103
✓陸、稅務訴訟之訴訟標的	119
✓柒、稅捐訴訟之訴訟標的	
一以更正處分之撤銷訴訟為中心	140
✓捌、稅捐爭訟上總額主義與爭點主義	166
玖、處分理由之替換	184
拾、違法性之舉證責任	190
拾壹、舉證責任	196
✓拾貳、稅捐訴訟上之舉證責任	202
拾參、論法律上聽審請求權	230
拾肆、行政訴訟上之和解	245
拾伍、行政訴訟上之認諾、捨棄	265
✓拾陸、稅捐訴訟上之自認	277
拾柒、違法判斷之基準時	285

拾捌、行政訴訟上違法判斷基準時·····	292
拾玖、撤銷判決之效力·····	327
✓ 貳拾、稅捐行政訴訟判決之既判力·····	333
貳壹、無效裁判·····	397
✓ 貳貳、德國稅捐救濟制度之研究·····	406
貳參、行政計畫制定之手續與行政救濟·····	465
貳肆、德國商標行政救濟制度簡介·····	510
貳伍、日本商標行政救濟制度簡介·····	523

詳 目

壹、稅務爭訟之意義及其性質	1
一、稅務爭訟之意義	1
二、稅務爭訟之性質	3
A. 概說	3
B. 個別情形	9
I. 稅捐債務關係之請求權	9
II. 債權讓與、概括承受	11
III. 依契約對於他人之稅捐債務關係負擔責任義務	15
IV. 抵銷	20
V. 抵繳	26
VI. 破產	28
VII. 假扣押、假處分	29
VIII. 第三人在強制執行中之權利	32
三、代結論——對於先決問題之裁判權	33
貳、起訴期間	35
一、事實摘要	35
二、判決要旨	36
三、解說	37
參、論稅法上不確定法律概念	41

一、問題之提出	41
二、稅法上不確定法律概念	42
(一) 不確定法律概念之意義	42
(二) 稅法上使用不確定法律概念之合憲性	43
(三) 稅法上不確定法律概念	45
三、不確定法律概念之適用與法院之審查密度	46
(一) 原則	46
(二) 判斷餘地之理論	48
I. 判斷餘地	48
II. 適當性理論	48
III. 評價特權	49
IV. 小結	51
(三) 實體法規定之授權	51
(四) 最後決定授權	53
I. Ossenbühl	53
II. Erichsen	56
III. Schmidt-Aßmann	57
(五) 構成要件之裁量	58
(六) 小結	63
四、稅法上不確定法律概念之適用與法院之審查密度	65
(一) 德國	65
(二) 日本	68
五、我國實務見解	72
(一) 一般行政法上「不確定法律概念」之審查	72
I. 承認判斷餘地之例	72

II. 承認要件裁量之例·····	74
III. 自行審查之例·····	75
(二) 稅法上不確定法律概念之審查·····	76
I. 承認判斷餘地或最後決定權之例·····	76
II. 不承認判斷餘地之例·····	79
六、結語·····	80
肆、行政訴訟之訴權·····	83
一、前言·····	83
二、訴權與訴訟實施權·····	83
三、訴權之學說與實務見解·····	85
A. 主張理論·····	86
B. 可能性理論·····	87
C. 正當性理論·····	90
D. 德國實務見解·····	91
I. 主張理論·····	91
II. 可能性理論·····	92
四、關於訴權理論之展開·····	93
五、稅捐訴訟上之訴權·····	96
A. 概說·····	96
B. 權利損害·····	97
I. 第三人之權利損害·····	98
II. 權利損害之判斷標準·····	98
C. 權利損害之主張·····	99
I. 通說見解·····	99

II. 實務見解·····	100
六、我國實務見解·····	101
七、結語·····	102
伍、行政訴訟之訴訟標的·····	103
一、行政訴訟上之訴訟標的之意義·····	103
(一) 訴訟標的之概念·····	103
(二) 撤銷訴訟與訴訟標的·····	104
二、撤銷訴訟之「訴訟標的」及理論構成之基本構造·····	105
(一) 見解之對立及其原因·····	105
(二) 基本觀點·····	107
三、撤銷訴訟之訴訟標的之各種見解·····	109
(一) 前言·····	109
(二) 確認訴訟說·····	110
(三) 形成訴訟說·····	111
(四) 結論·····	116
陸、稅務訴訟之訴訟標的·····	119
一、問題之提出·····	119
二、稅務訴訟之訴訟標的理論·····	120
A. 概說·····	120
B. 行政處分說·····	120
C. 行政處分之違法性說·····	121
I. 行政處分之違法性全體說·····	121
a. 總額主額·····	122

b. 爭點主義·····	123
II. 行政處分之具體違法事由說·····	125
D. 權利主張說·····	125
E. 裁判要求說·····	126
F. 稅捐債務不存在之權利主張說·····	127
三、實務見解·····	128
A. 概說·····	128
B. 採爭點主義之例·····	130
C. 採總額主義之例·····	132
D. 小結·····	133
四、本文見解·····	133
五、稅務訴訟之訴訟標的與既判力之客觀範圍·····	135
A. 實體上無理由之駁回判決·····	135
B. 行政處分撤銷判決·····	138
六、結語·····	139
柒、稅捐訴訟之訴訟標的·····	140
——以更正處分之撤銷訴訟為中心·····	140
一、前言——本文研究之課題與範圍·····	140
二、更正處分之撤銷訴訟之法律上構造與訴訟標的——課題之背景·····	141
1. 更正處分之法律上性質——學說判例之檢討·····	141
2. 更正處分之撤銷訴訟與訴訟標的之法律上構造·····	145
三、學說判例之傾向與問題點·····	147
1. 通說、判例與批判的見解·····	147