

植根法學叢書 稅捐法系列(一)

D912. 290. 1/34

:2

2005

稅法總論

法學方法與現代稅法

(第二冊)

黃茂榮 著

植根法學叢書編輯室編輯

作者簡介

學經歷 國立臺灣大學法律學系畢業
國立臺灣大學法律學研究所畢業
德國杜賓根大學法學博士
前行政院公平交易委員會委員
第三屆教育部國家講座
連震東先生紀念講座 (法政講座)

現職 國立臺灣大學法律學院教授

版權所有
翻印必究

植根法學叢書 稅捐法系列(一)

稅法總論

法學方法與現代稅法
(第二冊)

著作人 黃茂榮
發行人 黃茂榮
叢書編輯 植根法學叢書編輯室
印刷者 建誠印刷有限公司
賜教處 臺北市106基隆路三段三十巷四弄三號
電話：(02)2707-2848 (02)2362-0976
郵撥帳號：0135641-9 黃茂榮帳戶

定價 精裝本新台幣肆佰伍拾元整
二〇〇五年十月

ISBN 957-41-3204-8

ISBN: 2095741320485

人民幣价: 281.25

二版序

自二〇〇二年五月稅法總論第一冊出版以來，已歷三年有餘。為全新改版使再版的工作拖了一年多。希望新版能更符合學習、參考及研究上切磋的需要。

本書在這次再版重新編輯，計分三冊。第一冊收錄稅捐概念、稅捐高權、稅捐法體系、稅捐法與民事法，以及稅捐法源。第二冊收錄稅捐法之解釋、信託之稅捐債務、稅捐法規之司法審查概論（新作）及各論：主要為關於大法官所作與稅捐法有關之解釋的評釋（摘自原稅法總論第一冊關於司法審查部分）。第三冊收錄原稅法總論第一冊中與稅捐法律關係有關之文章、稅捐法專題研究（股票股利與股票紅利之所得種類及其稅基、緩課股票股利及其所得之實現）及一些新作（主要為稅捐罰則）。目前計分四章：稅捐債務關係、稅捐規劃、稅捐稽徵關係、稅捐處罰關係。在這些章節中討論與稅捐法律關係有關之重要的問題。雖然尚不完整，但還可初步體驗以現代法學方法處理稅捐實務上的一些具體問題可能有之實務上的意義。第三冊中的文章有些摘自原稅法總論第一冊，有些為新作，所以，第三冊亦以再版稱之，以示區別，並方便引用。

本書的寫作目標在於經由制度與理論的介紹、說明，邏輯的與系統的演練現代法學方法在稅捐法上的運用，以呈現一個可能被忽略的事實：如無相同的邏輯與方法，很不容易認識共同的價值，並在該基礎上形成合理規範內容的共識。

本書的完成必須再次感謝王澤鑑教授給我機會，在台大教

2 稅法總論(第二冊)

學相長，學習稅捐法。想念劉茂本律師、我的父親與 Dr. Josef Esser 教授。謝謝！

文獻的缺漏謹先在此向各方賢達敬致歉意，容下次再予填補。對於讀者的指正，也於此敬表感謝，並請繼續惠予賜教。

黃 茂 榮

二〇〇五年十月

於台灣大學法學院研究室

植根法學叢書系列

- | | |
|--|---|
| 1 民事法判解評釋(增訂版)
(1985.11.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 600 元 | 10 法學方法與現代民法(增訂四版)
(2002.09.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 600 元 |
| 2 債法總論(第一冊)
(2003.10.修訂版)黃茂榮 著
定價:精裝 450 元 | 11 公平交易法理論與實務
(1993.10.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 720 元 |
| 3 債法總論(第二冊增訂版)
(2004.07.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 500 元 | 12 公平交易法專題研究
(1998.07.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 500 元 |
| 4 債法各論(第一冊)
(2003.08.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 600 元 | 13 支票法案例體系(增訂版)
黃茂榮等 編著
定價:精裝 1000 元 |
| 5 稅法總論(第一冊增訂二版)
(2005.09.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 700 元 | 14 爭取融資與確保債權(上、下冊)
黃茂榮·呂榮海 編著
定價:精裝 2500 元 |
| 6 稅法總論(第二冊)
(2005.10.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 450 元 | 15 支票問題與問題支票(增訂版)
黃茂榮·陳金圍 編著
定價:精裝 600 元 |
| 7 稅法總論(第三冊)
(2005.10.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 650 元 | 16 憲法與憲政
李鴻禧 著
定價:精裝 450 元 |
| 8 稅捐法專題研究(各論)
(2001.12.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 700 元 | 17 憲法與議會
李鴻禧 著
定價:精裝 450 元 |
| 9 買賣法(全新改版)
(2002.05.出版) 黃茂榮 著
定價:精裝 750 元 | 18 產業經濟學
蕭峯雄 著
定價:平裝 500 元 |

郵政劃撥帳號: 0792999-8 植根雜誌社有限公司帳戶

聯絡電話: (02) 2707-2848 傳真電話: (02) 2708-4428

植根法學叢書系列

- 19 國際貿易部分
植根國際貿易糾紛
主編：黃茂榮
助編：張慧真
定價：精裝 1200 元
- 植根國際運送糾紛
主編：黃茂榮
助編：張慧真
定價：精裝 1800 元
- 20 植根勞工法案例體系(增訂版)
勞動基準編
黃茂榮·申康 編著
定價：精裝 500 元
- 21 植根勞工法案例體系
勞工福利編
黃茂榮·申康 編著
定價：精裝 500 元
- 22 工業財產權法 ※
植根商標法案例體系
主編：黃茂榮
助編：張慧真
定價：活頁精裝 3800 元
- 植根專利法案例體系
主編：黃茂榮
助編：張慧真
定價：活頁精裝 2200 元
- 23 現代法治國家與選舉罷免法
黃茂榮等 編著
定價：精裝 900 元
- 24 財經工商行政罰則(上、下冊)
主編：黃茂榮·林騰鶴
定價：精裝 1200 元
- 25 植根稅捐法法規彙編 ※
基本法規·土地稅·房屋稅
契稅·工程受益費
主編：黃茂榮
助編：陳昭華
- 植根稅捐法案例體系
土地稅(上、下冊)
主編：黃茂榮
助編：陳昭華
- 植根稅捐法案例體系
契稅·工程受益費
主編：黃茂榮
助編：陳昭華·陳金圍
- 植根稅捐法案例體系
房屋稅
主編：黃茂榮
助編：陳金圍
- 以上五冊定價：活頁精裝 5100 元
- 植根稅捐法案例體系
遺產及贈與稅法
主編：黃茂榮
助編：王慧芬
定價：活頁精裝 2000 元

郵政劃撥帳號：0792999-8 植根雜誌社有限公司帳戶

聯絡電話：(02) 2707-2848 傳真電話：(02) 2708-4428

2003~5年植根法學叢書新書介紹

◎稅法總論（第一冊增訂二版）
（2005.09.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 700 元

◎買賣法（全新改版）
（2002.05.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 750 元

◎稅法總論（第二冊）
（2005.10.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 450 元

◎法學方法與現代民法(增訂四版)
（2002.09.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 600 元

◎稅法總論（第三冊）
（2005.10.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 650 元

◎民事法判解評釋（增訂版）
（1985.11.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 600 元

◎稅捐法專題研究（各論）
（2001.12.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 700 元

◎公平交易法專題研究
（1998.07.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 500 元

◎債法總論（第一冊修訂版）
（2003.10.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 450 元

◎公平交易法理論與實務
（1993.10.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 720 元

◎債法總論（第二冊增訂版）
（2004.07.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 500 元

◎民商法判解評釋第二冊(再版中)
黃茂榮 著
定價：精裝 元

◎債法各論（第一冊）
（2003.08.出版）黃茂榮 著
定價：精裝 600 元

郵政劃撥帳號：0792999-8 植根雜誌社有限公司帳戶
聯絡電話：(02) 2707-2848 傳真電話：(02) 2708-4428

簡 目

第一章	稅捐法之解釋	1
第二章	信託之稅捐義務	103
第三章	司法審查	151
第一節	概論：稅捐法規之違憲審查	151
第二節	各論：	299
壹	從大法官會議釋字第二二四號解釋看不必要的 違憲	299
貳	溢價發行股份之收入不是所得	309
參	徵收地價補償費之所得稅的平等課徵	317
肆	投資所得及其成本費用之分攤基準	325
伍	證明佣金支出之證據方法的限制規定	337
陸	投資損失	351
柒	公司之合併及其虧損的扣除權	357
捌	股票股利之緩課與盈餘之強制歸戶	375
玖	研究發展費用之稅捐優惠	395
拾	沈沒土地之買賣及其土地增值稅的課徵	417
拾壹	用途之變更與土地稅之課徵	431
拾貳	計算遺產稅稅基之基準日	443

2 稅法總論(第二冊)

詳 目

第一章 稅捐法之解釋	1
壹 法律解釋	1
一 法律解釋的概念	1
A 前言	1
I 由法律解釋的任務產生的特徵	3
a 法律解釋對具體案件之關連性	4
b 法律解釋之價值取向性	26
II 由解釋學導出的特徵	29
a 法律解釋之文義的範圍性	29
b 法律解釋之詮釋的循環性	30
III 由憲政體制導出的特徵	31
a 法律解釋之（主觀）歷史性	31
b 法律解釋之合憲性	34
二 法律解釋的標的	35
三 法律解釋的目標	36
A 主觀說	37
B 客觀說	41
C 折衷說	45
四 法律解釋的因素	48
A 範圍性因素	50

4 稅法總論(第二冊)

I 文義因素	52
II 歷史因素	60
B 內容性因素	63
I 體系因素	64
II 目的因素	69
C 控制性因素	86
I 合憲性因素	86
D 解釋因素相互間的關係	88
五 經濟觀察法	89
六 結論	100

第二章 信託之稅捐義務 103

一 信託財產在經濟上不屬於受託人	103
二 信託關係的發展	108
A 委託人移轉信託財產給受託人	108
I 遺產權利價值之計算	114
II 贈與權利價值之計算	116
III 信託利益的權利價值	118
IV 單純之形式上的移動	121
B 受託人持有、管理、處分信託財產	123
C 受託人移轉信託利益給受益人	126
I 自信託財產發生之收入	126
II 儲蓄性質信託資金之收益	129

III 單純之形式上的移動	130
D 受託人移轉信託利益給受益人之繼承人	131
E 受託人的變更與週期稅之納稅義務人	133
F 信託關係消滅	135
三 捐贈或加入公益信託	137
四 重要之協力義務	139
A 信託之憑證與帳簿義務	139
B 扣繳義務	139
C 信託行為之受託人的申報義務	140
D 受託人之納稅義務	141
五 結論	143

第三章 司法審查

151

第一節 概論：稅捐法規之違憲審查

151

一 憲法保障之基本權利與課稅原則	154
二 稅捐法定主義	158
A 法源不適格的問題	160
I 法規命令	166
II 施行細則	170
III 職權命令	178
IV 行政規則	181
V 行政法院之司法解釋	190

6 稅法總論(第二冊)

B	稅捐債務之發生的構成要件	191
I	以不該當者為該當	191
II	以比照的方法類推適用	195
III	以該當者為不該當	195
IV	容許分次充分分稅要件	198
C	依法課稅原則與行政裁量	199
D	行政解釋或司法解釋之變更	200
三	量能課稅原則	201
A	平等課徵原則	203
B	核實課徵原則	204
I	薪資及利息所得之實現問題	206
II	支票債權之實現問題	212
III	核實認定遺產或贈與物之價值	214
IV	核實認定銷售額	215
V	核實認定減免稅之客體的範圍	216
VI	虧損之扣抵	217
VII	貨物稅完稅價格之計算	223
VIII	按物價指數調整土地之取得成本	224
C	核實課徵原則之例外：推計課稅	225
I	違反帳冊或憑證義務	227
II	違反申報義務	231
III	遲誤申報適用稅捐優惠稅率之事由	235
D	歸屬的問題	237
I	合併申報的問題	237

II	損失對於收入之歸屬	238
III	分公司之所得稅義務	239
IV	土地增值所得之歸屬	240
V	進口貨受讓人之關稅義務	244
VI	給付利息者之扣繳義務	247
VII	利息債權在繼承的歸屬	248
E	簡化規定與實質課稅原則之衝突	249
I	稽徵程序之簡化與核實課徵	249
II	核實課徵與推計課稅	251
III	費用數額及證據方法之限制	252
F	申請以實物抵繳遺產稅	253
G	經濟稅法與量能課稅原則	256
四	舉證責任	259
A	推計課稅與舉證責任	259
B	舉證責任之移轉	263
五	過當之稅捐罰則	266
六	立法裁量與量能課稅原則或罰則過當	269
A	溢價發行股票課稅與立法裁量	272
B	稅捐會計制度與立法裁量	274
C	房屋稅之差別稅率與立法裁量	276
D	稅捐罰則之過當與立法裁量	278
七	訴願及訴訟權之侵害	282
八	濫用稅捐工具	284
九	財政收支劃分	286

8 稅法總論(第二冊)

十 司法院大法官會議釋憲解釋之效力	291
十一 結論	296

第二節 各論:.....299

壹 從大法官會議釋字第二二四號解釋看不必要的違憲 ...299

一 前言	299
二 不必要的違憲	300
三 善意也可能造成違憲,剝奪訴願、訴訟權	301
四 是否也違反平等權	301
五 是否也違反稅捐法定主義	302
六 如何修正	306
七 結語	306

貳 溢價發行股份之收入不是所得309

一 爭點首先在於是否為所得	309
二 認股為單純之投資行為	310
三 溢價發行收入應記入為資本公積	313
四 溢價發行股份之收入免稅	314

參 徵收地價補償費之所得稅的平等課徵317

一 地價補償費之性質：所得	318
二 稅基折半計算規定之類推適用	320
三 變動所得之稅基折半計算規定過於籠統	323
肆 投資所得及其成本費用之分攤基準	325
一 現行所得稅法之規定	327
A 股利所得	328
B 證券交易所得	330
二 成本費用之分攤基準	333
伍 證明佣金支出之證據方法的限制規定	337
一 關於佣金之協力義務	337
二 營利事業所得稅查核準則的法源地位	338
三 法規命令與行政規則之區分的實益	342
四 查核準則對於佣金的規定	344
五 該準則第九十二條是否違憲	378
陸 投資損失	351
柒 公司之合併及其虧損的扣除權	357
一 公司之合併及其稅捐主體的同一体性	357