

第2卷

财税法论丛

FINANCE AND TAX LAW
REVIEW VOL. 2

◆ 刘剑文 / 主编

◆ 中国法学会财税法学研究会 / 主办

本卷要目

税法总论

【宋丽】

民主视野下的中国税收立法

【丁一】

纳税人权利保护的最低法律标准

——种人权的视角

税收实体法

【曾颖】

中国遗产税立法问题研究

【何钦强】

医疗机构改革的税法问题研究

税收程序法

【施正文】

税收程序价值导论

比较税法与国际税法

【刘隆亨】

中国内地及香港、澳门地区经贸关系的新发展及其税收协调

【张建禄】

信托收益所得税法的比较与借鉴

【刘永伟】

关联企业间有形财产交易利润定价方法研究

财政法专栏

【廖钦福】

公债财政健全原则之研究

书评

【霍继光】

独具特质的“北野税法学”

——北野弘久《税法学原论》简评



法律出版社
LAW PRESS

D912.20
L724
✓

第2卷

财税法论丛

FINANCE AND TAX LAW
REVIEW VOL. 2

◆ 刘剑文 / 主编

◆ 中国法学会财税法学研究会 / 主办



法律出版社
LAW PRESS

图书在版编目(CIP)数据

财税法论丛. 第2卷/刘剑文主编. —北京:法律出版社, 2003.5
ISBN 7-5036-4212-2

I. 财… II. 刘… III. ①财政法—法的理论—研究②税法—法的理论—研究 IV. D912.204

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 018847 号

法律出版社·中国

出版/法律出版社	编辑/法学学术出版中心
总发行/中国法律图书公司	经销/新华书店
印刷/北京北苑印刷有限责任公司	封面设计/孙宇 杨芝
责任编辑/孙东育	责任印制/陶松

开本/A5	印张/14.625 字数/387 千
版本/2003 年 5 月第 1 版	印次/2003 年 5 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
电子邮件/info@lawpress.com.cn	电话/010-63939796
网址/www.lawpress.com.cn	传真/010-63939622

法学学术出版中心/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
电子邮件/xueshu@lawpress.com.cn	
读者热线/010-63939686 63939687	传真/010-63939701

中国法律图书公司/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
传真/010-63939777	销售热线/010-63939792
网址/www.Chinalaw-book.com	010-63939778

书号:ISBN 7-5036-4212-2/D·3930 定价:29.00 元

中国法学会财税法学研究会主办

《财税法论丛》编委会

主	任	刘隆亨					
第一副主	任	吴志攀					
副主	任	刘剑文	王家林	徐孟洲	张守文	汤贡亮	
编委		刘隆亨	吴志攀	刘剑文	王家林	王文彦	
		俞光远	黄景钧	王征	尤克介	徐孟洲	
		张守文	汤贡亮	贾绍华	朱大旗	熊伟	

序

《财税法论丛》(第1卷)出版后,在我国法学界引起了广泛的关注,并受到了我国有关立法、执法和学术研究机构等方面的好评,大家对论丛第2卷的出版寄予了殷切的希望。在较短的时间内,编辑部收到了大量来自我国大陆和台湾地区学者撰写的有关论文,经过编委会有关人员的紧张工作,从中遴选出16篇论文,以将我国目前最新的财税法学研究成果通过《财税法论丛》这个窗口推荐给各位读者。《财税法论丛》(第2卷)内容简介如下:

【税法总论】栏目收录4篇论文,它们是:《民主视野下的中国税收立法》,该文由宋丽博士提供,文章将我国的税收立法置于民主的视野之下,提出了税法的合法性与民主、税收立法民主性的衡量标准等,对我国的税收立法状况作了比较深入的评析,指出我国税收立法民主性的客观要求,并对我国税收立法在民主法制的前提下如何完善作了相应的思考。《纳税人权利保护的最低法律标准——一种人权的视角》,该文由丁一博士撰写,它以米尔恩的低限人权观为理论基石,详细探讨了人权的普遍性及其基础,在此基础上揭示出了人权与纳税人权利之间的密切关系。可贵的是,该文没有泛泛谈论纳税人权利与人权的关系,而是将纳税人权利放在了人权的视野之中,并对人权视角下的纳税人权利进行比较详细的分析,具体提出了纳税人所应享有的五项基本权利。《也论税法上的可税性》,该文由刘景明提供,文章探讨的是一个看起来似乎无需纠缠的问题:“什么可以成为征税对象?”面对这个古老但又具有较强现实意义的话题,文章较为详细地剖析了税法上“可税性”的概念及其构成要件,并且明确指出税法上可税性的四个构成要件。《浅论入世后中国税法的修改

与完善》，该文由李志萍提供，文章从我国入世的基本国情出发，剖析了目前我国财税法律制度在某些方面的缺陷，提出了我国加入世贸组织之后财税法所应做出的相应调整。

【税收实体法】栏目收录2篇论文，它们是：《中国遗产税立法问题研究》，该文由曾颖提供，文章关注的是目前的热点问题之一，即有关遗产税的问题，文章详细论述了遗产税立法的基本条件，包括遗产税制的历史发展、理论准备、经济条件、法律基础和其他影响因素等等。比较深入研究了遗产税法的立法目的与立法原则，遗产税税制模式的选择，以及构筑遗产税法律制度中的课税要素。《医疗机构改革的税法问题研究》，该文由何钦强提供，文章从税法在医疗机构改革中的作用和意义谈起，论述了医疗机构的税法规制，政府税收和健康福利的关系，以及税收对医疗产业发展的影响。并以美国为例，介绍了国外医疗机构税收法律制度的基本情况和若干经验。在此基础上，分析了我国医疗机构社会职能历史发展和税收政策，提出改革我国医疗机构税收法律制度的若干设想和建议。

【税收程序法】栏目收录2篇论文，它们是：《税收程序价值导论》，该文由施正文博士提供，文章探讨的是税收程序的价值问题，作者首先介绍了法律程序价值的一般理论，提出了有关法律程序价值的两种理论学说（程序工具主义理论与程序本位主义理论）。针对税收程序，作者比较详细地论述了税收程序的外在价值，即税收程序的工具性，并指明了税收程序的工具意义（保障实体税法的实施）。针对税收程序的内在价值，即税收程序的公正性，作者论述了税收程序内在价值的内涵及其分析方法、程序正义与税收程序的内在价值、税收程序内在价值的基本形态、意义等内容。《台湾地区税收复查限制之“违宪”审查》，该文由我国台湾地区黄俊杰先生提供，该文主要研究的课题是台湾地区税收复查限制及所谓的“违宪”问题。文章立足于我国台湾地区有关“法律”和“大法官会议解释”的实证分析，对台湾地区现行的税捐复查制度提出了分析批评，指出该制度侵犯了台湾地区人民的有关权利，并构成了所谓的“违宪”。该文章对于大陆

了解台湾地区现行“法律”制度及现实状况有较强的借鉴价值,特推荐。

【比较税法与国际税法】栏目收录3篇论文,它们是:《中国内地及香港、澳门地区经贸关系的新发展及其税收协调》,该文由刘隆亨教授提供,文章敏锐地注意到随着我国入世的客观形势,如何协调我国内地及香港、澳门地区税收法律制度已经成为我们必须面对的一个紧迫的课题。该文概括介绍了香港税制、澳门税制和内地税制的基本情况,针对我国内地及香港、澳门地区税制的不同情况相应提出了协调我国内地及香港、澳门地区税收实体法律制度和税收管辖权法律制度的具体构想。《信托收益所得税法的比较与借鉴》,该文由张建棣博士提供,文章介绍了英美两国信托收益法律制度的基本情况,比较详细地介绍了英美两国信托收益所得税法律制度的有关情况。同时,该文对完善我国信托收益所得税法律制度也作了相应的思考,并对我国信托收益所得税法律制度立法原则等问题阐发了自己的看法。《关联企业间有形财产交易利润定价方法研究》,该文由刘永伟博士提供,作者从经济学的角度对关联企业间有形财产交易利润定价方法(利润分割法、可比利润法、交易净利润法)作了详细的研究,指出了各种定价方法的基本特点和历史发展过程,在此基础上,作者剖析了我国税法中转让定价制度关于利润定价方法的规定,指出了我国利润定价方法的规定所存在的缺陷,并提出了相应的完善建议。

【财政法专栏】收录2篇论文,它们是:《规范财经秩序的根本在于完善法制》,该文由王家林先生提供,文章从我国财经秩序的大局出发,全面分析了财经秩序混乱问题屡禁不止的原因,提出了规范我国财经秩序的若干具体意见。《公债财政健全原则之研究》,该文由我国台湾地区学者廖钦福博士提供,该文以台湾地区公债发行为写作对象,比较系统地阐述了台湾地区公债发行的法理基础,并对公债发行应遵循的公债财政健全原则作了比较详细的论述,提出了强制平衡预算、建设公债原则、公债上限法定原则、公债期限限制原则及

债务基金设置原则,这对我国公债发行的有关问题也有一定的借鉴意义,特推荐。

【硕士学位论文】栏目收录1篇论文——《中国税法效力减损问题研究》,该文由蔡巧萍提供,该文注意到我国税收法律制度在立法、执法、守法中普遍存在着违反我国宪法理念和税法立法理想的问题,并将此现象抽象为“税法效力减损”。比较详细地解析了税法效力减损的基本范畴及其构成要素,剖析了税法实效及成因,并对纠正税法效力减损提出了较为详细的建议。

【案例研究】栏目收录论文1篇——《铺设天然气管网收取集资费应否纳税》,该文由史学成提供。文章以某燃气公司为铺设天然气管网收取集资费应否纳税的案例为对象,对其所涉及的有关税法理论及实务问题作了比较详细的解析。目前,我国税法学界普遍重视学理研究,而对有关的实务研究重视不够,为了倡导理论联系实际、理论研究关注实践问题的学风,特推荐该文。

【书评】栏目收录书评1篇,《独具特质的“北野税法学”——北野弘久〈税法学原论〉简评》,该文由翟继光提供。北野弘久教授是当代日本较为著名的税法学者,《税法学原论》是其代表作之一,该书译成中文后鲜有相关的评论文章。该文主要介绍了《税法学原论》的特点,发掘出北野弘久教授从宪法学的角度来研究税法的思路,以及从法认识论和法实践论两个层次并结合判例研究税法的路径。同时,该文对北野弘久教授著作的有关内容提出了自己的独立见解,指出了该书在某些基础理论方面的不足之处,并对某些观点提出了自己不同的看法。

尽管我们付出了许多的努力,但是错误还是难免的,恳请广大读者能够指出不足之处,以促进《财税法论丛》的不断完善。

本卷执行编辑:李建人、宋丽、熊伟,英文目录翻译姚明铭。

编者

2002年深秋于北京大学燕园

征 稿 启 事

一、本刊宗旨

《财税法论丛》系中国法学会财税法学研究会会刊,由北京大学法学院博士生导师刘剑文教授主编,并由法律出版社定期出版(每年1-2卷)。本刊致力于为我国财税法学界提供一个深入进行理论探索的广阔平台,以展现我国财税法学界最新研究成果,从而为我国财税法律制度的完善尽绵薄之力。

二、栏目论题

《财税法论丛》论题集中于财税法律制度及财税法律思想,范围不限,上可及远古,下可至当代,遥可及偏远异域,近可至所居市镇。栏目因所采稿件不同而可量身订做,一般而言,主要有税法总论、税收实体法、税收程序法、财政法专栏、国际税法和比较税法、硕士学位论文、案例分析、书评等。

三、来稿规范

《财税法论丛》欢迎海内外同仁踊跃投稿、不吝赐教,鉴于编辑部成员并非专业排版人员,故对来稿之形式特提出几点要求:

1. 标题名称。请用宋体4号字格式,并居中。
2. 作者名称。请用华文楷体5号字格式,居中,并用上标星号*作为介绍作者注释的标志。
3. 目次。在标题、作者与正文之间应当有目次部分,格式举例如下:

目 次(华文中宋5号字)

- 一、人权的普遍性及其基础
- 二、米尔恩的低限人权观
- 三、人权与纳税人权利
- 四、人权视角下的纳税人权利分析
 - (一)基本生活维持权
 - (二)税法适用的公正权
 - (三)获取帮助及服务权利
 - (四)税法遵从下的自由权
 - (五)信息权

五、结语

4. 注释。首先,作者应当简单介绍作者姓名、工作单位、职称、职务、学位等

个人信息。正文注释一律采用脚注,每页采用“自动编号”方式,并且采取“每页重新编号”的编号方式。脚注数字采用①②③④等形式。

注释体例如下:

著作类:

刘隆亨:《中国税法概论》(第3版),北京大学出版社1995年版,第2—3页。

[美]理查德·A·波斯纳著:《法律的经济分析》(下),蒋兆康译,中国政法大学出版社1997年版,第625页。

《马克思恩格斯选集》(第1卷),人民出版社1972年版,第200页。

论文类:

刘剑文:《西方税法原则及其对我国的借鉴作用》,载《法学评论》1996年第3期。

刘剑文:《中国税收立法研究》,载徐杰主编《经济法论丛》(第1卷),法律出版社2000年版。

引用外文著作、期刊,请按国际通用标准注释。

5. 文本格式。来稿请用电子稿或书面打印稿格式,A4版面,Word98以上格式。采用书面打印格式者,请并附软盘。

6. 来稿篇幅。来稿一般不少于1万字,不超过5万字。

四、评审规则

《财税法论丛》实行匿名评审制度,所来稿件一律实行责任编辑初审、编委会评议和编辑部会议审定三级评审制度。如作者对于提交的稿件有特殊要求者,请明确提出;否则,本刊编辑部有进行相应修改的权利。

五、来稿须知

来稿请勿一稿多投,请于打印稿首页明确表明该稿专投本刊,并要求作者亲笔签章;电子稿首页也须明确表明该稿专投本刊。本刊倡导独立研究的学术风格,坚决反对抄袭剽窃的做法。来稿引用的数据、材料请务核实,文责自负。由于一稿多投及抄袭剽窃所产生的有关法律责任由作者独自完全承担,与本刊概无关系。

本刊在收到稿件后3个月内决定是否采用,届时未收到本刊通知者即可他投。来稿一律不退,请自留底稿。

六、联系方式

通信地址:北京大学法学院 刘剑文(教授收)(100871)

电子信箱:jianwenliu@sina.com

目 录

【税法总论】

- 民主视野下的中国税收立法····· 宋 丽(1)
- 纳税人权利保护的最低法律标准——一种人权的
视角····· 丁 一(66)
- 也论税法上的可税性····· 刘景明(94)
- 浅论入世后中国税法的修改与完善····· 李志萍(105)

【税收实体法】

- 中国遗产税立法问题研究····· 曾 颖(111)
- 医疗机构改革的税法问题研究····· 何钦强(140)

【税收程序法】

- 税收程序价值导论····· 施正文(178)
- 台湾地区税收复查限制之“违宪”审查····· 黄俊杰(219)

【比较税法与国际税法】

- 中国内地及香港、澳门地区经贸关系的新发展
及其税收协调····· 刘隆亨(236)
- 信托收益所得税法的比较与借鉴····· 张建棟(246)
- 关联企业间有形财产交易利润定价方法研究····· 刘永伟(307)

【财政法专栏】

- 规范财经秩序的根本在于完善法制…………… 王家林(341)
公债财政健全原则之研究…………… 廖钦福(350)

【硕士学位论文】

- 中国税法效力减损问题研究…………… 蔡巧萍(376)

【案例研究】

- 铺设天然气管网收取集资费应否纳税…………… 史学成(428)

【书评】

- 独具特质的“北野税法学”——北野弘久
《税法学原论》简评…………… 翟继光(437)

Contents

General Issues of Tax Law

- China's Tax Law-making Reviewed in the Prospective of Democracy *Song Li*(1)
- On the Minimum Legal Standard in Protecting the Rights of Taxpayers in the Perspective of Human Right *Din Yi*(66)
- Comments on the Taxability Regulated by Tax Laws *Liu Jingming*(94)
- On the Modification and Perfection of Tax Law Following the Entry of WTO *Li Zhiping*(105)

Substantive Tax Law

- The Study on Legislative Issues of China's Estate Duty *Zeng Yin*(111)
- The Study on the Issues of Tax Law Involved in the Reform of Health Facilities *He Qingqiang*(140)

Procedural Tax Law

- Introductory Comments on the Values of Taxing Procedures *Shi Zhengwen*(178)
- Constitutional Review on the Limits Set on the Tax Checking System in Taiwan *Huang Junjie*(219)

Comparative and International Tax Law

- On the New Development of Trade ties Among and
the Coordination of their Tax Systems of the
Mainland, Macao and Hongkong *Liu Longheng* (236)
- Study on the Comparason and Reference of Income
Tax Law in Respect of Trusting Profits ... *Zhang Jianli* (246)
- Study on the Pricing Methods of Tangible Property
Transaction Between Relevant Enterprises
..... *Liu Yongwei* (307)

Column for Finance Law

- The Basis for Regulating Finance Order is the Perfec-
tion of Legal System *Wang Jialin* (341)
- Study on the Principles in Improving the Finance of
Public Bonds *Liao Qinfu* (350)

Thesis for Master's Degree

- Study on the Issues of Reduction in Effectiveness of
China's Tax Law *Cai Qiaoping* (376)

Case Study

- Legal Analysis on the Taxability of the Funds a Gas-
works Collected for Laying Natural Gas Pipes
..... *Shi Xuecheng* (428)

Book Review

- Unique Tax Law Study—Comments on Hirohisa
KITANO's Study on the Subject of Tax Law
..... *Zhai Jiguang* (437)

税法总论

民主视野下的中国税收立法

宋 丽*

目 次

一、税收立法与民主的一般问题

(一)税法的合法性与民主

(二)税收立法民主性的衡量标准

二、对我国税收立法状况的评析

(一)对新中国成立以来我国税收立法的简要回顾

(二)我国税收立法现状

(三)我国税收立法的特点:在民主的视野下

三、我国税收立法的民主性分析

(一)以税收法定原则为中心

(二)税收立法中各方利益代表者的参与

(三)国民及其代表在税收立法中所起的作用

(四)对我国税收立法中民主状况的原因分析

四、民主视野下我国税收立法的完善

(一)在税收立法中严格贯彻税收法定原则

(二)实行中央和地方税收立法方面的合理分权

* 宋丽,北京大学法学院博士研究生,国家税务总局工作人员。

(三)加强制度建设,促进税收立法民主化

(四)民主视野下对税收立法程序的完善

五、结论

税法的制定过程从某种意义上看也是一个重要的决策过程,这个决策的结果将深刻地影响到广大纳税人的财产状况和经济活动,或者,从更深的意义上讲,影响到国家的经济能力,从而影响到每个人在社会中的基本权利,影响到每个人的财产和自由是否能得到充实的保障。在民主的视野下审视我国的税收立法,即探讨在税收立法中,或者说制定税法规则的过程中,社会成员的参与问题。本文试图表达这样的观点:税法规范由于其自身的“侵权”^①性质,尤其需要在立法过程中贯彻民主的精神,即在税收立法过程中重视纳税人意志的参与。我国现行税收立法中民主合法性的不足,是导致税法社会认同度不够、遵从性差的一个重要原因。对民主因素的重视,需要我们在税法领域贯彻税收法定主义原则、对行政授权立法加强控制,更需要我们在税收立法的具体程序上进行细微方面的制度设计。

一、税收立法与民主的一般问题

(一)税法的合法性与民主

1. 税收与税法

按照马克思主义的观点,税收是国家凭借政治权力,按照预定标准,强制、无偿地向纳税人征收货币或实物所形成的特定分配关

^① 此处的“侵权”一语,来自台湾地区学者对税法规范的描述,意指其影响公民财产权的方面,不同于民法上的“侵权”。

系,^①它是国家参与社会产品分配和再分配的重要手段,是政府财政收入的主要来源。税法则是调整在税收活动中发生的社会关系的法律规范的总称。^②许多学者也从另外的角度出发,认为国家凭以征收税款的权力是国民赋予的,即在国家征收税款的权力之上存在着国民或纳税人的基本权利,基于政府职能与社会发展的需要,国民同意让渡一定的私有财产权而自愿居于纳税人的角色。对让渡财产的具体协议体现于税法的各项规定,而纳税人本身所固有的基本权利则体现于一国宪法的规定。在现代法治国家,税收活动必须严格依照税法的有关规定进行,税法是税收的法律依据。

不论对税收作出何种意义的解释,税收均外在地表现于对纳税人财产的无偿、强制征收,这必然导致纳税人与政府之间的利益对抗。而税法作为规范税收行为的规则,它首先规定了对国民自由财产的干预,规定个人所有财产的一部分在何种情况下将被国家无偿征收;其次通过对国民财产干预的不同实体性规定,税法在实际上对国家的财政负担进行了整体的设计。这对税法提出了两个方面的要求。第一,由于税法的规定直接影响到国民财产所有权的完整,至少从表面来看,由税法的规定,国民的利益不可避免的会遭受一定的损失,这损失又进一步影响到国民参与经济生活、进行各项经济活动的

① 有的定义中用“国民”、“人民”代替此处的“纳税人”。本文中的纳税人,是在广义的意义上使用的,即不仅仅包括直接承担缴纳税收义务的纳税人,还包括虽然没有直接缴纳税款,但是最终也承担了税收负担的负税人,如购买商品的消费者被认为是增值税的最终纳税人。另,国际税收范畴内的税收立法虽然也应属于探讨我国税收立法应该包括的范围,但鉴于国际税收方面的税收立法过程有许多不同于国内税收立法之处,因此本文对中国税收立法状况的考察不包括国际税收这一部分。

② 对税收概念的具体表述并不一致,但其表达的基本意思并不存在本质的差别。参见刘隆亨:《中国税法概论》(第3版),北京大学出版社1995年版,第55—57页;刘剑文主编:《财政税收法》(第2版),法律出版社2001年版,第199—221页;张守文:《税法原理》(第2版),北京大学出版社2001年版,第5—7页、第24页;严振生主编:《税法》,中国政法大学出版社1999年版。