



慈善法专题研究丛书

美国私有慈善基金会 法律制度

MEIGUO SIYOU CISHAN JIJINHUI
FALÜ ZHIDU

● 褚莹 著



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位



慈善法专题研究丛书

美国私有慈善基金会 法律制度

MEIGUO SIYOU CISHAN JIJINHUI
FALÜ ZHIDU

● 褚莹 著



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

容提要

美国慈善基金会法律制度长期走在世界前列,是我国长期以来关于基金会立法学习的典范。美国慈善基金会分为公共慈善组织和私有基金会。其中,私有基金会立法完善,从基金会设立到解散都有完整的规定。我国现在处于慈善立法的集中期,基金会立法正是其中一个重大的课题。鉴于我国基金会具有自身特色,在立法时,应参考外国先进制度,结合国内传统,综合考量。

责任编辑:熊 莉
文字编辑:马 潇

责任校对:董志英
责任出版:卢运霞

图书在版编目(CIP)数据

美国私有慈善基金会法律制度 / 褚莹著. —北京:知识产权出版社, 2012.9

ISBN 978 - 7 - 5130 - 0809 - 9

I. ①美… II. ①褚… III. ①慈善事业 - 基金会 - 研究 - 美国
IV. ①D771.27

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 186357 号

美国私有慈善基金会法律制度

褚 莹 著

出版发行: 知识产权出版社

社 址: 北京市海淀区马甸南村 1 号

网 址: <http://www.ipph.cn>

发行电话: 010 - 82000860 转 8101/8102

责编电话: 010 - 82000860 转 8176

印 刷: 三河市国英印务有限公司

开 本: 880mm × 1230mm 1/32

版 次: 2012 年 9 月第一版

字 数: 232 千字

ISBN 978 - 7 - 5130 - 0809 - 9/D · 1312 (3716)

邮 编: 100088

邮 箱: bjb@cnipr.com

传 真: 010 - 82005070/82000893

责编邮箱: xiongli@cnipr.com

经 销: 新华书店及相关销售网点

印 张: 10.125

印 次: 2012 年 9 月第一次印刷

定 价: 30.00 元

出版版权专有 侵权必究

如有印装质量问题, 本社负责调换。

序

本书作者褚莹是我指导的博士生，年纪轻轻，沉静寡言，好读史书，却不染丝毫“古董癖”，平日偶发议论，在透显纯正“古典”底蕴之同时，亦不乏对吾国现实之关怀和慎思。

吾国正经历全面的社会大转型，制度创新离不开新知新说之引领，更应抱持海纳百川之胸怀，对域外制度详加斟酌，引为鉴戒。作者多年研读英美历史典籍，觉识社会福利制度之于社会转型之意义，遂倾力考察英美社会福利制度之源与流；作为个案，尤其深究关乎美国慈善基金会健康运行之法律法规，审慎评判此类法律法规于美国社会福利体系中所发挥之关键性作用，耗时一年有余，撰成此书。

此书付梓之际，恰逢人们对红十字会诸多事端热议之时，无论作者之见解或深或浅，对吾国刻不容缓之慈善立法当有所启迪。

是为序。

赵 明

2011年8月17日于清林苑寓所

前 言

近来，NPO（非营利组织，Non-profit Organization）已成为学界研究的热点，而红十字会的诸多事端亦是坊间热议的对象。从目前披露的情况来看，我国的慈善基金会存在诸多暗箱操作，违法运营，滥用免税地位的情况。看来我国的慈善立法是该有所变革了。

众所周知，慈善基金会乃是慈善事业的中间“管道”。其承担了多项重要职责：

一者，聚拢资金。慈善基金会的资金多不是自己本来就有的，而是从他处获得的。其资金的来源可以是人们捐助的善款，也可以是从政府争取到的项目资金。所以，其在整个慈善行业中担当的第一个角色就是资金的募集者。

二者，放大资金。慈善基金会需要自己运营资金，即将资金投资到一些法律允许的市场上，比如股票市场，以从投资中盈

利，扩大资金的总量。

三者，承接政府的项目。慈善基金会的—一个重要资金来源就是政府部门的项目资金。而在承接政府部门的项目的同时，其也帮助政府完成了诸多政府部门自身难以完成的社会保障的任务，比如社区中的教育服务。所以，在整个社会保障体系中，慈善基金会是对政府的有力的补充。

四者，发放资金。慈善基金会一般不从事项目运作，相反，作为一个“管道”，其把资金发给各个从事具体慈善项目运作的慈善机构。

实践中，美国的慈善基金会确实发挥了上述作用，而就目前来说，我国的慈善基金会并没有起到上述作用。—者，我国基金会经常变成富人们避税的工具，而不是慈善资金的发放者；二者，投资是我国基金会的跛足，就连比尔及梅琳达·盖茨基金会在中国也要靠国外总部资金输送来维持；三者，慈善基金会本体运作中也存在很多不规范的情况，比如最近中华慈善总会曝出的“发票门”事件，红十字会曝出的“白条门”事件，等等。上述情况都严重损害了慈善事业的声誉，并使得人们对慈善组织的信任程度大大降低。

出现上述问题的症结在于我国的法律制度不健全，监管不到位。我国基金会的主要法律依据是《基金会管理条例》。该条例是2004年出台的，共7章，48条。仅靠这么短短的一个条例是不可能管好全局的。相比之下，美国的慈善基金会的立法实在是浩如烟海。基金会在美国已有百年的历史，而在“二战”后，美国又有一个针对基金会集中立法的时期，再加上美国在基金会立法上一直都下了很大的工夫，所以，现在的美国慈善基金会的法律法规足以放满一个书架了。这种情况固然与基金会本身在美国

社会福利体系中的不可替代的作用地位有关，但美国立法机关对这个方面的立法的重视也是不容忽视的。所以，我国也应加强相关方面的立法工作。

同时我国对基金会的监管也不到位。我国的基金会监管机构分为三方，即业务主管机构（挂靠机构）、民政局和税务局。三个机构之间存在责权不清，权力分散等诸多问题。故而，妄求这三个机构能够通力合作，实现对慈善基金会的有效监管是不可能的。相比之下，美国的监管机构仅美国国内税务局一家，权责可谓明确。而且，美国的税务局又着力于强化对基金会的监管，特别是在颁布条例上。如此一来，美国在基金会的监管上自然是要强于我国了。所以，目前我国要作的应是完善立法，厘清职责，确保监管的到位。

要立法，理论研究当先行。我国对国外慈善基金会的研究太少，甚至目前都没有出版一部专门的法律研究著作。而笔者的这项研究成果正好填补了空白。社会福利制度一直都是笔者的研究方向，而慈善基金会又是吾人坚持不懈加以钻研的一个领域。吾人仅希望此项研究能将美国的相关制度介绍给读者，并对我国之未来的研究能有所助益。但是，笔者毕竟学识尚浅，能力有限，不足之处也望各位读者雅正。笔者的邮箱是 zonglong1234@yahoo.com.cn。

褚 莹

2011年8月22日

目 录

第一章 美国慈善基金会概述	(1)
第一节 美国的慈善基金会	(4)
一、什么是慈善基金会	(4)
二、各种慈善基金会的分类	(5)
第二节 私有基金会与公共慈善组织	(13)
一、什么是私有基金会	(13)
二、什么是公共慈善组织	(16)
三、私有基金会与公共慈善组织之比较	(18)
第三节 美国慈善基金会的历史与现状	(19)
一、美国慈善基金会的历史	(19)
二、美国慈善基金会的现状	(23)
第四节 美国慈善基金会的行业组织	(26)

一、产生的原因	(26)
二、基金会理事会 (Council on Foundations)	(27)
三、基金会中心 (Foundation Center)	(28)
四、共同基金会 (Commonfund)	(29)
第五节 美国慈善基金会的缘起与在中国的可行性	(30)
一、美国慈善基金会的缘起	(30)
二、中国的现状与美国模式在中国的可行性	(32)
 第二章 私有基金会的设立	(37)
第一节 公司制慈善基金会的章程	(40)
一、慈善基金会的设立文件	(40)
二、什么是章程	(41)
三、必要条款	(42)
四、特殊声明条款	(43)
五、州的特殊规定	(45)
第二节 公益信托的设立文件	(47)
一、公益信托简介	(47)
二、什么是公益信托的设立文件	(49)
三、公益信托设立文件的内容	(52)
四、信托设立文件示例	(54)
第三节 内部章程	(55)
一、什么是内部章程	(55)
二、内部章程的条款	(56)
三、内部章程示例	(58)
第四节 雇主识别号码	(59)
一、什么是雇主识别号码	(59)

二、雇主识别号码的申请	(61)
三、Form SS-4 表格的内容	(61)
第五节 向州政府申请设立	(63)
一、州要求的文件	(63)
二、基金会的设立程序	(64)
第六节 与我国基金会设立程序的区别	(67)
一、我国的基金会的分类	(67)
二、基金会的申请设立	(68)
三、与我国慈善基金会设立程序的比较	(71)
 第三章 慈善基金会的免税地位	(75)
第一节 慈善基金会免税地位的实体性要件	(77)
一、《美国国内税法典》第 501 (c) (3) 条	(77)
二、基金会已成立	(78)
三、基金会的目的符合免税要求	(79)
四、基金会的大部分行为符合免税目的	(82)
五、基金会的利益分配不得为不适格的个人谋利 (private inurement)	(82)
六、不得干预政治、立法等行为	(83)
第二节 慈善基金会免税地位的申请程序	(88)
一、慈善基金会免税地位的程序性要件概述	(88)
二、1023 表格	(88)
三、授权委托书	(91)
四、加急申请	(92)
五、使用费用	(92)
六、其他材料	(92)

七、申请的期限	(93)
八、所得税申报表及商业所得税申报表	(94)
九、美国国内税务局的批准函决定 (Determinations Letters/Ruling)	(95)
第三节 免税地位决定的优惠及州免税地位	(97)
一、免税地位的优惠	(97)
二、各州的免税地位	(103)
第四节 与我国的免税资格的比较	(105)
一、我国的免税资格的获取	(105)
二、获得免税地位享有的优惠	(107)
三、抵税地位的获取与优惠	(109)
四、与我国的免税资格的比较	(113)
五、我国的立法缺陷与建议	(115)
 第四章 慈善组织的劝募活动	(119)
第一节 公众资助率测试	(121)
一、公众资助率测试的概念	(121)
二、公众资助率测试的标准	(122)
三、公众资助率的计算	(123)
第二节 劝募概述	(126)
一、劝募的概念	(126)
二、劝募的种类	(130)
第三节 州劝募管理概述	(136)
一、劝募管理法律体系概述	(136)
二、州的地域管辖	(137)
三、各州立法状况概述	(138)

四、管理机关	(140)
第四节 州的劝募注册	(141)
一、首次注册	(141)
二、年度注册	(144)
三、《注册统一陈述》中规定的注册	(145)
四、州际互惠政策	(146)
第五节 劝募顾问和专业劝募人的注册与管理	(147)
一、劝募顾问和专业劝募人的注册	(147)
二、项目审查制度	(153)
三、其他要求	(156)
四、专业劝募人员的行业组织	(158)
第六节 劝募信息披露与行为禁止	(160)
一、信息披露	(160)
二、行为禁止	(162)
第七节 与我国劝募相关法律的比较	(163)
一、我国的劝募法律体系	(163)
二、与我国劝募法律体系的比较	(167)
三、对我国立法的建议	(169)
 第五章 慈善基金会的运营	 (171)
第一节 不相关营业所得税与雇佣税	(173)
一、不相关的营业所得税	(173)
二、雇佣税	(179)
第二节 私有基金会行为之禁止（一）	(182)
一、基金会行为禁止概述	(182)
二、纳税支出之禁止和游说及政治行为之禁止	(184)

三、未上报年度回执之禁止	(188)
第三节 私有基金会行为之禁止 (二)	(189)
一、什么是不适格的人	(189)
二、两种类型的自我交易行为	(193)
三、对自我交易行为的处罚	(201)
四、公共慈善组织的超额利益交易行为	(202)
第四节 私有基金会行为之禁止 (三)	(206)
一、超额持股之禁止	(206)
二、有害投资行为之禁止	(209)
三、避税交易行为之禁止	(212)
四、私有基金会行为禁止的意义	(212)
第五节 法定支出	(213)
一、法定支出的概念 (Mandatory Payout)	(213)
二、法定支出比例	(216)
三、法定开支的用途	(217)
四、对外拨款的特殊义务 (Expenditure Responsibility) ...	(219)
五、违反规定的处罚	(222)
第六节 与我国基金会运营相关法律规定的比较	(223)
一、我国对基金会运营的规定	(223)
二、与我国基金会运营规定的比较	(225)
三、对我国立法的建议	(227)
第六章 对基金会的审计	(229)
第一节 联邦的审计	(231)
一、联邦的审计概述	(231)
二、两种类型的核查	(232)

三、核查的几种结果	(233)
第二节 州的审计	(234)
一、州的审计概述	(234)
二、接受审计的组织及机构设置	(235)
三、合格的独立审计人	(236)
第三节 与我国对基金会审计法律规定的比较	(237)
一、我国对基金会审计的规定	(237)
二、与我国对基金会审计规定的比较	(243)
三、对我国的立法建议	(244)
第七章 基金会的变更和解散	(247)
第一节 基金会的变更	(249)
一、什么是实质性变更	(249)
二、变更的程序	(249)
第二节 基金会的解散	(251)
一、基金会的解散概述	(251)
二、转成公共慈善组织	(252)
三、转变成纳税组织	(254)
四、私有基金会合并与分立	(256)
五、财产交给公共慈善组织	(257)
第三节 与我国基金会的变更和解散法律规定的比较	(258)
一、我国对基金会变更和解散的规定	(258)
二、与我国对基金会变更和解散的规定的比较	(259)
三、对我国的立法建议	(259)
第八章 对私有基金会涉外事项的特殊法律规定	(261)
第一节 对跨境拨款之特殊规定	(263)

一、对涉外组织拨款规定之概述	(263)
二、私有基金会跨境拨款之特殊义务 (Expenditure Responsibility)	(264)
三、私有基金会特殊义务之例外	(267)
四、更新版的反恐融资指引	(269)
第二节 对外国私有基金会之特殊规定	(271)
一、什么是外国私有基金会	(271)
二、外国私有基金会免税地位之特殊规定	(272)
三、免税地位之取消	(273)
第三节 与我国基金会涉外法律规定的比较	(274)
一、我国对基金会涉外事项的规定	(274)
二、与我国基金会涉外法律的比较	(278)
三、对我国的立法建议	(280)
附件一 美国国内税务局的标准公司设立章程	(281)
附件二 乔治亚州的公司设立章程	(283)
附件三 信托设立文件	(285)
附件四 公司内部章程	(291)
后 记	(305)

第一章

美国慈善基金会概述

