

税务律师 析税案

评析人民法院

典型涉税风险案 **26** 例

刘 兵 著

案例新 体例新 角度新 选材新

以案例事实说话 以法律说话

 中国税务出版社

税务律师析税案

——评析人民法院典型涉税风险案26例

刘 兵◎著

中国税务出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

税务律师析税案:评析人民法院典型涉税风险案 26 例 / 刘兵著.

-- 北京:中国税务出版社, 2017.11

ISBN 978-7-5678-0608-5

I. ①税… II. ①刘… III. ①税法—案例—中国

IV. ① D922.220.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 259674 号

版权所有 侵权必究

书 名: 税务律师析税案——评析人民法院典型涉税风险案 26 例

作 者: 刘 兵 著

责任编辑: 陈金艳

责任校对: 于 玲

技术设计: 刘冬珂

出版发行: **中国税务出版社**

北京市丰台区广安路 9 号国投财富广场 1 号楼 11 层

邮政编码: 100055

<http://www.taxation.cn>

E-mail: swcb@taxation.cn

发行中心电话: (010) 83362083/86/89

传真: (010) 83362046/47/48/49

经 销: 各地新华书店

印 刷: 北京天宇星印刷厂

规 格: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

印 张: 20.75

字 数: 393000 字

版 次: 2017 年 11 月第 1 版 2017 年 11 月第 1 次印刷

书 号: ISBN 978-7-5678-0608-5

定 价: 58.00 元

如有印装错误 本社负责调换



序 言

税官伙伴刘兵律师是我多年的好友与老师，他的勤奋、专业、热忱与执着，给我留下了深刻印象。欣闻刘兵律师又一力作——《税务律师析税案》即将付梓印刷，由衷地为他高兴。作为其所有著作的忠实读者，我非常乐意分享我的一点心得体会。

国家、社会、市场三者良性互动的“善治”效果，是国家治理的理想状态。具体到税收治理领域，需要税务机关、纳税人、专业服务机构共同围绕“善治”的目标，发挥各自的优势共同努力。从近年来的税收实践看，用法律视角看待税收工作，用法律思维处理税收争议，用法律功底研究前瞻问题，逐渐成为业界的共识。正是在这样的背景下，像刘兵一样的专业税务律师异军突起，成为税收实践中不可或缺的重要角色。

我们无法否认的是，税收法规时有滞后于税收实践的情况。我们同样无法否认的是，由于各种主客观的原因，税企双方对于同样的交易往往会产生不同的税务处理意见，从而形成税收争议——这从近年来不断增多的税收行政复议和行政诉讼中便可窥见一斑。在这个过程中，一些典型的税收案例进入专业人士的视野，被广泛讨论，甚至争论。我发现，这些讨论与争论的过程，其实也是思想碰撞、相互理解、自我反省和形成共识的过程。

我惊喜地发现，随着大量税收案例的涌现，无论是在严肃的学术场合，还是在较为随意的微信朋友圈里，专业人士的状态从“意气”变得“理性”，一些重要的共识也正是在这种“理性”的氛围中形成。我同样惊喜地发现，国家税务总局和各地税务机关在颁布和解读规范性文件，开展税收法规宣传时，税

收案例也被越来越多地引入进来，并且获得了纳税人和专业服务机构的一致点赞。在我们这个具有悠久条文法传统的国度里，税收领域的“案例法”似乎正迎来盎然的生机。

共识是共治的最重要前提。特别是对于一些具有标志性意义的税收事项，一旦达成专业领域的广泛共识，无疑将极大地推进共治的进程。从这个意义上说，税收案例的研究既具有专业价值，更具有社会价值。其中，专业税务律师的视角又是不可或缺的。刘兵律师的新作——《税务律师析税案》，不仅会告诉你这些经典税案的来龙去脉，而且还会告诉你如何用法律的思维去理性认知广袤的税收天地，进而引领更多的人走上现代化的税收共治之路。

目前，市场上有关税收案例的书越来越多，但真正值得精读的书，值得读完之后还很想与税收专业人士讨论一番的书并不多。刘兵律师的这本书，正是这样一本值得精读的专著。

——中国税务报社资深记者

张 凯

吉林财经大学大企业税收研究所常务副所长



前言

本书的特点在于“新”。本书以税企风险防控为中心，从税务律师的角度，以人民法院公开判例为基点，注意一个“新”字。一是案例新。只选取 2013 年之后公开的人民法院生效判例，更有 2017 年 2 月的判例。二是体例新。从选取案例要旨、案情、税企争议焦点、两审法院裁判观点展开，展现案例全貌；之后进行税务律师评析并进行案例扩展启示；再利用链接增加与本案例相关的信息，让税企双方了解此类案件的相关信息，由此规划风险防控。三是叙述角度新。在展现案例全貌之后，从税务律师角度切入，站在税企双方和法律立场进行视野拓展，不偏不倚，以案例事实说话，以法律说话，并跳出案例本身框架进行评析，不“就案析案”。四是选材新。案例既选取税务行政执法案例，也选取涉税刑事案件，还选取民商法与刑法密切结合的案例；既有地方税务机关处理的案例，也有国家税务机关处理的案例，并且在税务执法领域具有一定的代表性。

由于在展示案例及在分析风险时，照顾了税企双方，因此本书既适用于税务机关，也适用于纳税人。税务机关可以从本书中找到执法风险的防控技巧，纳税人更能从本书中找到纳税的风险防控技巧。

作者

2017 年 9 月



目 录

第一部分 税务行政诉讼案

案例 1 防控送达文书风险案 / 3

- 一、基本案情 / 3
- 二、税企争议焦点 / 4
- 三、人民法院裁判观点 / 6
- 四、税务律师解析 / 7
- 五、风险防范提示 / 9
- 链接 1 类似案例统计 / 15
- 链接 2 相关法律法规 / 15

案例 2 防控核定征收税款风险案 / 18

- 一、基本案情 / 18
- 二、税企争议焦点 / 20
- 三、人民法院裁判观点 / 21
- 四、税务律师解析 / 22
- 五、风险防范提示 / 23
- 链接 类似案例统计 / 27

案例 3 防控听证风险案 / 28

- 一、基本案情 / 28
- 二、税企争议焦点 / 29
- 三、人民法院裁判观点 / 32
- 四、税务律师解析 / 33
- 五、风险防范提示 / 35
- 链接 1 类似案例统计 / 37
- 链接 2 税务机关听证程序和流程图 / 38

案例4 防控税务行政处罚风险案（一） / 49

- 一、基本案情 / 49
- 二、税企争议焦点 / 50
- 三、人民法院裁判观点 / 53
- 四、税务律师解析 / 55
- 五、风险防范提示 / 56

链接1 类似案例统计 / 59

链接2 税务行政处罚案例 / 59

案例5 防控税务行政处罚风险案（二） / 65

- 一、基本案情 / 65
- 二、税企争议焦点 / 67
- 三、人民法院裁判观点 / 68
- 四、税务律师解析 / 69
- 五、风险防范提示 / 71

链接1 类似案例统计 / 73

链接2 税务行政应诉流程图 / 73

案例6 防控税务行政复议风险案（一） / 74

- 一、基本案情 / 74
- 二、税企争议焦点 / 75
- 三、人民法院裁判观点 / 79
- 四、税务律师解析 / 81
- 五、风险防范提示 / 83

链接1 类似案例统计 / 84

链接2 相关法律规定 / 85

链接3 税务行政复议流程图 / 86

案例7 防控税务行政复议风险案（二） / 87

- 一、基本案情 / 87
- 二、税企争议焦点 / 87
- 三、人民法院裁判观点 / 89
- 四、税务律师解析 / 90
- 五、风险防范提示 / 92

链接1 类似案例统计 / 94

链接2 关于“行政复议申请期限”的相关复函、答复 / 94

案例 8 防控错误适用法律风险案 / 97

- 一、基本案情 / 97
- 二、税企争议焦点 / 99
- 三、人民法院裁判观点 / 100
- 四、税务律师解析 / 103
- 五、风险防范提示 / 104
- 链接 1 类似案例统计 / 106
- 链接 2 错误适用法律风险案例 / 106

案例 9 防控重大税务案件审理风险案 / 108

- 一、基本案情 / 108
- 二、税企争议焦点 / 109
- 三、人民法院裁判观点 / 110
- 四、税务律师解析 / 111
- 五、风险防范提示 / 113
- 链接 1 类似案例统计 / 115
- 链接 2 相关法律规定 / 116

案例 10 防控税收强制执行风险案 / 119

- 一、基本案情 / 119
- 二、税企争议焦点 / 120
- 三、人民法院裁判观点 / 120
- 四、税务律师解析 / 121
- 五、风险防范提示 / 123
- 链接 1 类似案例统计 / 128
- 链接 2 税务行政强制执行流程图 / 129

案例 11 防控处理检举风险案 / 131

- 一、基本案情 / 131
- 二、税企争议焦点 / 132
- 三、人民法院裁判观点 / 134
- 四、税务律师解析 / 135
- 五、风险防范提示 / 137
- 链接 1 类似案例统计 / 139
- 链接 2 关于税务机关是否履行法定职责的税务行政诉讼案 / 139
- 链接 3 相关法律规定 / 141

案例 12 防控滥用职权风险案 / 143

- 一、基本案情 / 143
- 二、税企争议焦点 / 144
- 三、人民法院裁判观点 / 146
- 四、税务律师解析 / 146
- 五、风险防范提示 / 148
- 链接 类似案例统计 / 150

案例 13 防控错误定性偷税风险案 / 152

- 一、基本案情 / 152
- 二、税企争议焦点 / 153
- 三、人民法院裁判观点 / 154
- 四、税务律师解析 / 155
- 五、风险防范提示 / 160
- 链接 类似案例统计 / 164

案例 14 防控职员违法引发风险案 / 166

- 一、基本案情 / 166
- 二、税企争议焦点 / 167
- 三、人民法院裁判观点 / 168
- 四、税务律师解析 / 169
- 链接 类似案例统计 / 171

案例 15 防控价格明显偏低风险案 / 172

- 一、基本案情 / 172
- 二、税企争议焦点 / 173
- 三、人民法院裁判观点 / 175
- 四、税务律师解析 / 176
- 五、风险防范提示 / 181
- 链接 1 类似案例统计 / 182
- 链接 2 最高人民法院裁判观点 / 183

案例 16 防控纳税担保风险案 / 184

- 一、基本案情 / 184
- 二、税企争议焦点 / 184
- 三、人民法院裁判观点 / 185

- 四、税务律师解析 / 186
- 五、风险防范提示 / 187
- 链接 1 类似案例统计 / 193
- 链接 2 我国纳税连带责任的主要法定情形 / 194
- 链接 3 纳税担保的确认流程图 / 196

案例 17 防控税款追征风险案 / 197

- 一、基本案情 / 197
- 二、税企争议焦点 / 198
- 三、人民法院裁判观点 / 200
- 四、税务律师解析 / 201
- 五、风险防范提示 / 203
- 链接 类似案例统计 / 206

案例 18 防控适用规范性文件风险案 / 208

- 一、基本案情 / 208
- 二、税企争议焦点 / 209
- 三、人民法院裁判观点 / 210
- 四、税务律师解析 / 212
- 五、风险防范提示 / 216
- 链接 类似案例统计 / 218

案例 19 防控税收代位权风险案 / 219

- 一、基本案情 / 219
- 二、税企争议焦点 / 220
- 三、人民法院裁判观点 / 221
- 四、税务律师解析 / 222
- 五、风险防范提示 / 225
- 链接 1 类似案例统计 / 229
- 链接 2 税收撤销权的行使 / 230
- 链接 3 代位权、撤销权行使示意图 / 230

第二部分 其他案例

案例 20 防控职员利用职务之便虚开发票风险案 / 235

- 一、基本案情 / 235

二、人民法院裁判观点 / 235

三、税务律师解析 / 236

四、风险防范提示 / 240

链接 1 类似案例统计 / 243

链接 2 虚开发票是国家重点打击的违法犯罪行为 / 243

案例 21 防控虚开增值税专用发票量刑变化风险案 / 245

一、基本案情 / 245

二、一审法院裁判观点 / 245

三、人民检察院抗诉观点 / 246

四、被告人观点 / 246

五、二审法院裁判观点 / 246

六、税务律师解析 / 247

七、风险防范提示 / 250

链接 1 类似案例统计 / 254

链接 2 虚开增值税专用发票是国家重点打击的违法犯罪行为 / 254

案例 22 防控处理虚开增值税专用发票与偷税竞合风险案 / 256

一、基本案情 / 256

二、一审法院裁判观点 / 257

三、人民检察院抗诉观点 / 257

四、被告人及辩护律师观点 / 257

五、二审法院裁判观点 / 258

六、税务律师解析 / 259

七、风险防范提示 / 264

链接 1 类似案例统计 / 266

链接 2 偷税是国家重点打击的违法犯罪行为 / 266

案例 23 防控处理政府承诺免税风险案 / 267

一、基本案情 / 267

二、税企争议焦点 / 268

三、人民法院裁判观点 / 269

四、税务律师解析 / 269

五、风险防范提示 / 274

链接 1 类似案例统计 / 277

链接 2 税收优惠减免的法定权限 / 277

案例 24 防控处理“阴阳合同”偷税风险案 / 279

- 一、基本案情 / 279
- 二、争议焦点 / 281
- 三、人民法院裁判观点 / 282
- 四、税务律师解析 / 283
- 五、风险防范提示 / 286
- 链接 类似案例统计 / 290

案例 25 防控合同约定纳税义务转嫁风险案 / 291

- 一、基本案情 / 291
- 二、争议焦点 / 292
- 三、人民法院裁判观点 / 293
- 四、税务律师解析 / 294
- 五、风险防范提示 / 297
- 链接 类似案例统计 / 300

案例 26 防控追缴税款风险案 / 302

- 一、基本案情 / 302
- 二、税企争议焦点 / 302
- 三、人民法院裁判观点 / 303
- 四、税务律师解析 / 304
- 五、风险防范提示 / 308
- 链接 类似案例统计 / 313

➤ 后 记

第一部分

税务行政诉讼案

案例 1 防控送达文书风险案

一、基本案情^①

G 市某船舶修造工程有限公司（以下简称船舶修造公司），法定代表人颜某灵，系该公司董事长。2013 年 8 月 21 日，G 市国家税务局 D 区稽查局（以下简称 D 区稽查局）作出 G 国税 D 稽处〔2013〕112 号《税务处理决定书》，责令船舶修造公司补缴 2008 年 1 月至 2008 年 4 月期间少缴的增值税 45623.93 元，补缴 2008 年度少缴的企业所得税 639857.40 元，合计应补缴税额 685481.33 元，并缴纳从滞纳之日起至 2012 年 7 月 3 日止的滞纳金 394400.67 元，限船舶修造公司在收到上述决定书之日起 15 日内到 G 市 H 区国家税务局（以下简称 H 区国税局）处缴纳上述税款及滞纳金。

2013 年 8 月 26 日，D 区稽查局前往船舶修造公司住所地直接送达涉案《税务处理决定书》，因船舶修造公司住所地无人员办公，无法直接送达。当日 D 区稽查局通过邮政特快专递向船舶修造公司住所地邮寄送达涉案《税务处理决定书》，邮政特快专递邮件详情单记载：收件人为“G 市某船舶修造工程有限公司颜通灵”，收件地址为“G 市 H 区长洲金洲北路一街 101 号”，邮件内容未填写，该邮件因收件人手机关机无法送达被退回。

2013 年 9 月 9 日，D 区稽查局通过在该局网站发布公告，以及在 H 区国税局的办税服务厅公告栏张贴公告的方式向船舶修造公司公告送达涉案《税务处理决定书》，公告期为 30 日，至 2013 年 10 月 8 日期满。

2013 年 10 月 9 日，H 区国税局工作人员在 D 区稽查局出具的留置送达涉案《税务处理决定书》的《税务文书送达回证》见证人栏签名，并加盖 H 区国税局的公章予以确认。

因船舶修造公司在公告期满后仍未缴纳欠税，H 区国税局于 2013 年 12 月 17 日根

^① 本案例于 2017 年 1 月 9 日摘自中国裁判文书网。

据 D 区稽查局作出的涉案《税务处理决定书》，向船舶修造公司发出 GH 国税通〔2013〕9479 号《税务事项通知书》，限船舶修造公司在 2013 年 12 月 22 日前缴纳 2008 年 1 月 1 日至 2008 年 12 月 31 日期间应缴税额 639857.40 元，同时按规定缴纳自滞纳之日起至缴款之日止的滞纳金。船舶修造公司不服 H 区国税局作出的上述《税务事项通知书》，于 2014 年 2 月 13 日向 G 市国家税务局申请行政复议，该局于 2014 年 4 月 3 日作出 G 国税复决字〔2014〕3 号《行政复议决定书》，维持 H 区国税局作出的上述《税务事项通知书》。

船舶修造公司仍不服，向人民法院提起行政诉讼。一审诉讼期间，船舶修造公司就 D 区稽查局作出的 G 国税 D 稽处〔2013〕112 号《税务处理决定书》向 G 市国家税务局申请行政复议，该局于 2014 年 6 月 17 日作出 G 国税复不受字〔2014〕10 号《不予受理决定书》，以船舶修造公司未依法缴纳税款及滞纳金，也未能提供相应担保为由，不予受理船舶修造公司提出的复议申请。

二、税企争议焦点

（一）纳税人船舶修造公司观点^①

船舶修造公司认为 H 区国税局作出被诉《税务事项通知书》的依据是 D 区稽查局的 G 国税 D 稽处〔2013〕112 号《税务处理决定书》，但该《税务处理决定书》没有依法送达因而未生效，故 H 区国税局作出的被诉《税务事项通知书》没有依据。具体理由如下：

1. 涉案《税务处理决定书》的留置送达程序不合法。H 区国税局提供的《税务文书送达回证》的见证人签名日期晚于送达日期，证明见证人在留置送达当时并不在现场，其见证是无效的，且该送达回证没有注明被送达人的拒收理由，故该送达回证不能证明涉案《税务处理决定书》进行过留置送达。

2. 涉案《税务处理决定书》的邮寄送达程序不合法。H 区国税局提交的 EMS 快递单中收件人姓名为“颜通灵”，但船舶修造公司法定代表人的姓名是“颜某灵”，船舶修造公司也没有叫“颜通灵”的人。而且，EMS 快递单的封面没有注明邮件内容为涉案《税务处理决定书》。因此，该 EMS 快递单不能证明 D 区稽查局有向船舶修造公司邮寄送达过涉案的《税务处理决定书》。

3. 涉案《税务处理决定书》公告送达程序不合法。D 区稽查局在没有合法有效地

^① 纳税人船舶修造公司观点于 2017 年 1 月 9 日摘自中国裁判文书网。