

经济法精品著作系列丛书

财税法疏议

CAISHUIFA SHUYI

张守文 ⊙ 著



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

财税法疏议

CAISHUIFA SHUYI

张守文 ⊙ 著



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

图书在版编目(CIP)数据

财税法疏议/张守文著. —北京:北京大学出版社, 2005. 5

(经济法精品著作系列丛书)

ISBN 7-301-08867-1

I. 财… II. 张… III. ①财政法—法的理论—中国 ②税法—法的理论—中国 IV. D922.201

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 025855 号

书 名: 财税法疏议

著作责任者: 张守文 著

责任编辑: 冯益娜

标准书号: ISBN 7-301-08867-1/D·1144

出版发行: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区成府路 205 号 100871

网 址: <http://cbs.pku.edu.cn>

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

电子信箱: pl@pup.pku.edu.cn

排 版 者: 北京高新特打字服务社 51736661

印 刷 者: 北京原创阳光印业有限公司

经 销 者: 新华书店

650 毫米×980 毫米 16 开本 21 印张 355 千字

2005 年 5 月第 1 版 2005 年 5 月第 1 次印刷

定 价: 30.00 元

未经许可, 不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有, 翻版必究

作者简介

张守文 男，毕业于北京大学法学院，先后获法学学士、硕士、博士学位；自1994年7月起在北大法学院任教，先后被破格晋升为讲师、副教授、教授、博士生导师。

在法学和经济学核心期刊上发表论文50余篇，出版专著、教材20余部，研究成果涉及经济法理论、财税法、竞争法、信息法、社会法、国际经济法等各个领域，较为重要的著作有《市场经济与新经济法》(1993)、《信息法学》(1995)、《税法的困境与挑战》(2000)、《税法原理》(2001)、《经济法理论的重构》(2004)等，有多项研究成果获得省部级奖励。

曾被评为“全国十大杰出中青年法学家”，获教育部首届“青年教师奖”、霍英东“青年教师奖”(研究类)，以及司法部首届法学研究成果和法学教材一等奖等，入选教育部首届“新世纪优秀人才支持计划”。现任北京大学法学院副院长，中国法学会经济法学研究会秘书长，中国法学会财税法学研究会副会长兼秘书长等。

内容简介

本书从财政危机等现实问题出发，提出了在财税法领域应着重关注的“两类问题”和“三大主义”。在财税法的制度变迁中，上述的问题与主义尤其引人注目。为此，本书提出了连接问题与主义的“可税性理论”，以期为具体的制度建设提供理论指导，强化对各类主体及其行为的规制。基于税法在财税法中的重要地位，本书还着重以税法为例，探讨了税权的具体分配，并对各类主体及其行为的税法规制问题进行了典型分析。

本书所探讨的财税法领域至为重要的基本问题，涉及到诸多相关学科的理论及具体制度，它既适合于法律类、经济类的本科生、研究生阅读，也可供对财税法有兴趣的各类人士参考。

责任编辑：冯益娜

封面设计： 春心书装工作室

经济法精品著作系列丛书

JINGJIFA JINGPIN ZHUZUO
XILIE CONGSHU

经济法精品著作系列丛书

编委会

主 编 张守文

副主编 杨立范

委 员 (按姓氏笔画为序):

王全兴

王晓晔

张守文

杨立范

肖江平

邹记东

顾功耘

徐孟洲

《疏议》之“疏议”(代序)

财税法的生长与繁荣,乃经济、社会发展使然。财税法之伸展,已触及到法律调整的诸多领域,并带来了相关法学领域里的新问题,由此亦会推动相关法学学科乃至整个法学的发展。

财税法所涉领域十分广阔,相关的财税法问题也比比皆是。对于如此众多的问题要密述详论,恐当世尚无人力所能及,因而只能择其要端,简陈疏议,于是便有了这本《财税法疏议》。

《财税法疏议》,当然不敢效仿《唐律疏议》,它并非着重对现有财税法条文予以解析注释。称之为“疏议”,主要有以下几个考虑:

其一,如前所述,财税法领域问题太多,波及方方面面,以至于法学领域的相关学科,以及经济学、政治学、社会学等诸多外围学科,都要考虑到财税法的因素,因而对于诸多财税法问题,只能依据一定的需要,甄别取舍,而无法面面俱到,一一详察细考,即只能是“疏散”之议,或称“散论”。

其二,虽然“疏议”是一种“散论”,但应当有助于疏通或疏导财税法上盘根错节的各类关键问题,力求“形散而神不散”。就本书而言,集中关注的财税法问题只有两类,一类是财税宪政问题,一类是财税法制度的完善问题。这两类问题,彼此相依,与各类现实的财税法问题均有直接或间接的牵连,因而至少是解析相关财税法问题的重要线索。同样,对于这两类问题的关注,也应当贯穿于本书的始终,以疏导或疏通相关问题的讨论。因此,从目标上说,“疏议”又应当是一种“疏导”之议或“疏通”之议。

其三,既然是一种“疏议”,当然同时也是“疏放”之议,即在内容安排上并不想受到一般选题的拘束,尤其不想受到一般的教材或者教材式作品的影响,而恰恰希望“任思绪在晚风中飞扬”。如果上达宏观,下至微观,经纬纵横之处,错综肯綮之罅,都能够游刃有余、酣畅淋漓地“疏议”一番,则虽然有时可能空洞失当,却也是一种境界,同时还可能触及到过去不曾论及的议题。

其四,上述各种“疏议”的结果,可能就是“疏漏”之议。本书对于诸多

问题的讨论,跨度相对较大,驾驭不易,加之某些方面无前人成说可鉴,各种疏漏、疏失、疏忽、疏阔,都可能出现。而恰恰是这些疏漏、疏失、疏忽、疏阔,可能价值更大,它们减少了同仁共同“试错”征途上的颠簸和艰辛。

基于上述考虑,本书从财政危机和具体税案等现实问题出发,提出人们普遍关注的两类财税法问题,即财税宪政问题和财税法具体制度的完善问题。在这两类问题中,体现着财税法领域应当关注的三大主义,即两权分离主义、税收法定主义和财政联邦主义;上述问题和主义在财税法的制度变迁过程中,体现得尤为突出,为此,有必要在税法领域提出连接问题与主义的“可税性理论”,以指导具体的制度建设;而在具体的制度建设过程中,则应当关注各类主体的权利配置,以及对各类主体及其行为的規制问题。本书着重以在财税法中居于重要地位的税法为例,探讨了税权的具体分配,以及对各类主体及其行为的税法规制问题。

以上就是本书的主要内容,它们决定了本书的结构安排。本书共分为六章,每章既相互独立,又彼此联系,各章均涉及到财税法研究的两大核心问题,即财税宪政问题和财税法具体制度的完善问题;同时,每章又有若干个相对独立又彼此相关的“小问题”,在每个问题的讨论之后,都有“小结”来做简要总结,以期方便读者把握其要旨。

总之,从形式上看,本书是“疏散”之议;从目标上看,本书是“疏通”之议;从选材上看,本书是“疏放”之议;从缺失上看,本书可能是“疏漏”之议。对于《疏议》中的各类疏失,还望方家加密补足。

张守文

2005年3月9日于

北大法学院

简 目

第一章 现实问题中的财税法问题	1
一、引言	1
二、财政危机中的财税宪政问题	2
三、具体“税案”中的财税法问题	18
四、本书所关注的两类财税法问题	30
第二章 解决财税法问题的相关主义	33
一、两权分离主义的提出	33
二、税收法定主义的重申	47
三、财政联邦主义的引入	61
第三章 财税法制度变迁中的重要问题	81
一、财税法制度的稳定性与变易性	81
二、财税法制度变迁中的普适性问题	98
三、财税法的制度变迁与私法调整的协调	118
四、“费改税”：财税法制度的内部协调	127
第四章 连接问题与主义的“可税性理论”	137
一、问题与主义的理论连接	137
二、对可税性理论的一般认识	138
三、收益的可税性分析	151
四、税收收入中的可税性问题	165
五、非税收入及其可税性	173

简 目

第五章 财税法制度中的权利配置与保护	181
一、对国家税收权利的强调与保护	181
二、税收优先权的适当定位	194
三、从退税权看纳税人权利的保护	208
四、人本理念与纳税人权利	220
第六章 税法规制问题的典型探讨	225
一、对税收逃避行为的规制	225
二、对欠税行为的税法规制	238
三、内部交易行为的税法规制	250
四、对营利性组织的税法规制	263
五、对非营利性组织的税法规制	271
六、税法规制的博弈分析	283
主要参考书目	306
索引	310
后记	318

目 录

第一章 现实问题中的财税法问题	1
一、引言	1
二、财政危机中的财税宪政问题	2
(一) 有关财政危机问题的共识	2
(二) 财政危机潜滋暗长的法律原因	4
(三) 宪法缺失:法律原因的进一步归结	12
(四) 宪政精神在具体立法中的体现	16
(五) 小结	17
三、具体“税案”中的财税法问题	18
(一) “金华税案”的简要案情及其所暴露的问题	19
(二) 从“金华税案”看财税法制建设存在的缺失	22
(三) 财税法制建设的缺失的弥补	24
(四) 小结	29
四、本书所关注的两类财税法问题	30
(一) 两类重要问题的提出及其展开	30
(二) 本书的基本线索和架构	32

第二章 解决财税法问题的相关主义	33
一、两权分离主义的提出	33
(一) 引论	33
(二) 两权”的界定及其分离基础	35

目 录

(三) “两权分离”是财税法产生和发展 的前提	38
(四) “两权分离”是财税法制建设的前提	41
(五) “两权分离”是财税法研究的重要前提	44
(六) 小结	46
二、税收法定主义的重申	47
(一) 对税收法定主义的一般认识	48
(二) 税收法定主义与我国宪法的完善	49
(三) 税收法定主义的内容及其相关问题	51
(四) 我国有悖于税收法定主义的主要问题	54
(五) 税收法定主义与税法适用原则的关系	58
(六) 小结	61
三、财政联邦主义的引入	61
(一) 对财政联邦主义的一般认识	62
(二) 税权的分配是财政联邦主义 的核心问题	67
(三) 我国在贯彻财政联邦主义方面存在 的问题	75
(四) 小结	80
 第三章 财税法制度变迁中的重要问题	 81
一、财税法制度的稳定性与变易性	81
(一) 具体问题的提出	82
(二) 财税法周期变易的存在及其影响因素	84

目 录

(三) 财税法周期变易的体现	88
(四) 相关的法律问题与启示	92
(五) 小结	97
二、财税法制度变迁中的普适性问题	98
(一) 对财税法普适性的认识	100
(二) 财税法普适性的多重局限	107
(三) 对财税法普适性多重受限的分析和评判	113
(四) 小结	116
三、财税法的制度变迁与私法调整的协调	118
(一) 冲突的必然性与协调的必要性	119
(二) “两权分离”的合理性 with 协调的可能性	121
(三) 财税法变革的外部效应与制度协调	123
(四) 小结	126
四、“费改税”: 财税法制度的内部协调	127
(一) 问题的提出	128
(二) “费改税”在社会分配体系中的位置	129
(三) “费改税”与法律上的合理分权	131
(四) 小结	135
 第四章 连接问题与主义的“可税性理论”	 137
一、问题与主义的理论连接	137
二、对可税性理论的一般认识	138
(一) 可税性与征税权的行使	139

目 录

(二) 应税性与征税范围的确定要素	141
(三) 税收优惠对应税性的影响	145
(四) 应税性理论与相关问题的解决	147
(五) 小结	150
三、收益的应税性分析	151
(一) 收益对于应税性理论的重要价值	152
(二) 税法对于不同类型收益的选择	154
(三) 影响收益应税性的因素与征税 的价值取向	159
(四) 小结	163
四、税收收入中的应税性问题	165
(一) 影响税收收入的因素与应税性	165
(二) 税收收入的合法性分析	167
(三) 税收收入与“变法”中的应税性问题	171
(四) 小结	172
五、非税收入及其应税性	173
(一) 对政府的非税收入的界定	173
(二) 几种主要的政府非税收入的应税性	175
(三) 社会保障基金收入的应税性	178
(四) 小结	180
 第五章 财税法律制度中的权利配置与保护	 181
一、对国家税收权利的强调与保护	181
(一) 问题的提出	181

目 录

(二) 税收权利及其客体性质的多维性	183
(三) 对不同性质的税收权利的保护	186
(四) 研究税收权利性质的方法	191
(五) 小结	194
二、税收优先权的适当定位	194
(一) 税收优先权的相对性	196
(二) 税收权利对其他权利的优先与劣后	198
(三) 我国法律中的相关规定	202
(四) 小结	207
三、从退税权看纳税人权利的保护	208
(一) 问题的提出	208
(二) 退还请求权的产生基础	210
(三) 退还请求权的具体实现	211
(四) 出口退税领域的退还请求权问题	216
(五) 退还请求权的保护不容忽视	218
(六) 小结	219
四、人本理念与纳税人权利	220
(一) 人本理念与税本、法本的关联分析	220
(二) 人本理念在税收征管制度中的体现	222
(三) 人本理念在税收立法中的进一步体现	223
(四) 小结	224
 第六章 税法规制问题的典型探讨	 225
一、对税收逃避行为的规制	225

目 录

(一) 对税收逃避的一般理解	227
(二) 税收逃避行为的复杂性	228
(三) 在比较中把握税收逃避行为	230
(四) 税收逃避是否属于纳税人权利	232
(五) 从行为方式看税收逃避	233
(六) 对税收逃避行为的具体规制	235
(七) 小结	238
二、对欠税行为的税法规制	238
(一) 问题的提出	239
(二) 反欠税制度的整合基础	240
(三) 反欠税制度的基本构成	242
(四) 反欠税制度的完善	248
(五) 小结	249
三、内部交易行为的税法规制	250
(一) 问题的提出	250
(二) 对企业内部市场的税法规制	252
(三) 对非企业内部市场的税法规制	257
(四) 相关的思考	261
(五) 小结	262
四、对营利性组织的税法规制	263
(一) 问题的提出	263
(二) 规制的目标与手段问题	264
(三) 对金融企业的不同向度的规制	266
(四) 税法规制的合法性问题	267