

学校编码：10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号：13020091150259

UDC \_\_\_\_\_

厦 门 大 学

## 硕 士 学 位 论 文

### 境外造壳上市税务筹划的法律问题研究

Research on Legal Problems of Overseas Back-door Listing

Relating to Tax Planning

郭元凯

指导教师姓名：李刚副教授

专业名称：法律硕士

论文提交日期：2012年4月

论文答辩时间：2012年 月

学位授予日期：2012年 月

答辩委员会主席：\_\_\_\_\_

评 阅 人：\_\_\_\_\_

2012年 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为( )课题(组)的研究成果，获得( )课题(组)经费或实验室的资助，在( )实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

## 内容摘要

随着境外融资途径的日益成熟，越来越多的中小企业选择境外造壳上市作为自己的融资渠道。企业境外造壳上市的主要目的就是为了更多的筹措资金，如何在上市过程中更好的节约相关开支便成为造壳上市的重要议题，而在境外造壳上市过程中，企业进行的境内资产重组、跨境权益交易环节都要受到国内相关税法规则的规制，所以税务筹划作为企业进行境外造壳上市过程中重要的成本控制方式之一，理应受到我们更多的关注。企业在造壳上市中将会遇到一系列具体的税务筹划问题，例如：筹划方案的选择，相关税法规则的理解，如何协调与税务机关的关系等。本文就试图从税法规则角度梳理造壳上市可能存在的税务筹划思路入手，针对造壳上市过程中的税务筹划问题进行税法理论分析，并针对分析结论提出一些完善建议。

本文的第一部分主要介绍境外造壳上市的原因及通常模式。同时也结合造壳上市的特性，简要介绍了相应税务筹划的理论思路。本文的第二部分主要梳理境内资产重组和跨境权益交易这两个上市过程中核心环节的税务筹划思路。本文的第三部分主要是在第二部分梳理的基础上，对相关问题进行税法理论分析。

本文的创新之处在于，聚焦于境外造壳上市这一具体融资行为的税务筹划问题，以法律视角梳理税务筹划思路并对所遇到的问题进行分析，具有一定的法律实务性。

**关键词：**造壳上市；税务筹划；理论分析

## ABSTRACT

With the overseas financing channels becoming better developed, more and more SMEs choose foreign back-door listing as their financing channels. To raise more funds, reduce costs become a big issue. During back-door listing process, domestic assets reorganization, cross-boarder equity transaction will be subject to the regulation of the domestic tax law. So tax planning deserves more attention as one of cost control in the back-door listing. A series of specific tax planning issues arise, such as: choice of tax planning, understanding of the relevant tax rules, coordinate the relationship with the tax authorities. This article attempts to explain from the perspective of tax law rules with tax planning ideas, give tax law theoretical analysis and put forward some suggestions for improvement for the analysis conclusion.

In this paper the first part introduces the foreign-made back-door listing reasons and the general pattern, as well as characteristics. Briefly introduced theory of the relevant tax planning ideas. The second part of this article is mainly on the basis of the second part, made tax law theoretical analysis about related issues. The third part of the article introduced tax planning ideas of domestic assets reorganization and cross-boarder equity transaction.

The inventive point of this paper is that it focused on the foreign-made back-door listing of tax planning, analyzed tax planning ideas with legal perspective. This has certain legal practice significance.

**Key words:** Back-Door Listing; Tax Planning; Theoretical Analysis

# 目 录

引 言.....	1
<b>第一章 企业境外造壳上市与税务筹划的相关理论背景 .....</b>	<b>2</b>
<b>第一节 企业境外造壳上市的原因与模式 .....</b>	<b>2</b>
一、企业选择境外造壳上市的原因.....	2
二、企业境外造壳上市的一般模式.....	4
<b>第二节 企业境外造壳上市的税务筹划理论背景 .....</b>	<b>6</b>
一、税务筹划原理.....	6
二、相关税法规则.....	7
<b>第二章 境外造壳上市过程中的税务筹划 .....</b>	<b>17</b>
<b>第一节 境内资产重组中的税务筹划 .....</b>	<b>17</b>
一、股权收购中的税务筹划.....	17
二、资产收购中的税务筹划.....	19
<b>第二节 跨境权益交易过程中的税务筹划 .....</b>	<b>23</b>
一、相关税法规定的规定.....	23
二、跨境权益交易的税务筹划思路.....	24
<b>第三章 境外造壳上市税务筹划的税法理论分析.....</b>	<b>9</b>
<b>第一节 相关税法规则的理论分析 .....</b>	<b>9</b>
一、效力层面的合理性分析.....	9
二、立法层面的不合理性分析.....	10
<b>第二节 造壳上市税务筹划的法律风险分析 .....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>
一、企业税务筹划的法律风险分析.....	<b>错误！未定义书签。</b>
二、造壳上市税务筹划法律风险的具体分析.....	<b>错误！未定义书签。</b>
<b>第三节 税务筹划中征纳主体关系的分析 .....</b>	<b>12</b>
一、非违法性界定对征纳主体关系的影响.....	12
二、税法原则对征纳主体关系的影响.....	14

三、小结.....	15
<b>结 语.....</b>	<b>17</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>26</b>

厦门大学博硕士论文摘要库

# CONTENTS

<b>Preface</b> .....	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Theoretical Background of Enterprises Back-Door Listing and Tax Planning</b> .....	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 The Reasons and Models of Enterprises Back-Door Listing</b> .....	<b>2</b>
Section 1 The reasons of Enterprises Back-Door Listing .....	2
Section 2 The General Model of Enterprises Back-Door Listing .....	4
<b>Subchapter 2 Tax Planning Theoretical Background of Enterprises Back-Door Listing</b> .....	<b>6</b>
Section 1 Principles of Tax Planning .....	6
Section 2 The Relevant Tax Rules .....	7
<b>Chapter 2 Tax Planning in Enterprises Back-Door Listing Process</b> .....	<b>17</b>
<b>Subchapter 1 Tax Planning in The Domestic Asset Restructuring</b> .....	<b>17</b>
Section 1 Tax Planning in The Share Acquisition .....	17
Section 2 Tax Planning in The Acquisition of Assets .....	19
<b>Subchapter 2 Cross-Border Equity Transactions in The Process of Tax Planning</b> .....	<b>23</b>
Section 1 The Provisions of The Relevant Tax Rules .....	23
Section 2 Tax Planning Ideas of Cross-Border Equity Transactions .....	24
<b>Chapter 3 Theoretical Analysis on The Overseas Back-Door Listing Tax Planning by Tax Laws</b> .....	<b>9</b>
<b>Subchapter 1 Theoretical Analysis of The Relevant Tax Rules</b> .....	<b>9</b>
Section 1 Rational Analysis of The Effect Level .....	9



Section 2	Unreasonable Analysis of The Legislative Level.....	10
<b>Subchapter 2</b>	<b>Legal Risk Analysis of Back-Door Listing ....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>
Section 1	Legal Risk Analysis of Enterprises Tax Planning	错误！未定义书签。
Section 2	Specific Analysis of The Legal Risks on Back-Door Listing	错误！未定义书签。
<b>Subchapter 3</b>	<b>Analysis of the Relationship of Tax Collectors and Taxpayers in The Tax Planning .....</b>	<b>12</b>
Section 1	Effect of Non-Offenders Defined on The Relationship of Tax Collectors and Taxpayers .....	12
Section 2	Effect of Tax Law Principle on The Relationship of Tax Collectors and Taxpayers .....	14
Section 3	Summary .....	15
<b>Conclusion</b>	.....	<b>17</b>
<b>Bibliography</b>	.....	<b>26</b>

厦门大学博硕士论文查重系统

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 引 言

经济全球化进一步发展，世界资本市场流动越来越畅通，企业可选择的融资渠道越来越多样化。国内的许多新兴行业，特别是从事互联网行业的企业更倾向于登陆海外的证券交易市场进行融资。新浪、网易、搜狐等是最早赴海外上市的互联网企业，如今都取得了相当不俗的成绩。而最近几年也有诸如优酷网、当当网等互联网企业选择赴美上市。一般来说，企业选择在海外上市能更容易获得成熟资本市场的支持，扩大对公司股票的需求并增加其流动性。也有助于公司提高在世界主流资本市场的知名度。同时境外的上市制度相对宽松和合理化等原因，使得很多没有达到国内上市标准的科技型企业能够得到及时而有效的融资。除此之外，能够在境外上市运作过程当中合理利用相关税法规定存在的空间进行税务筹划也是主要原因之一。

企业赴境外上市时，基于上市成本和规避法律监管等方面的原因，通常都会选择境外间接上市中的造壳上市。<sup>①</sup>而境外造壳上市的整个过程就要涉及境外公司设立、境内资产重组、各类权益交易等方式的运作，这样的运作行为将会涉及很多企业所得税法的问题。而企业进行税务筹划的法律基础就在于我国相关税法规定一般都比较宏观，在具体的操作规则和流程上，多以部门规章为主。在以往的研究中，面对此种现象多以如何规制避税行为的角度来考虑，分析怎么样进行反避税，从法律角度来进行一定的梳理，提出相应的税务筹划方案的探讨。税务筹划作为企业有效减轻税收负担，促进市场经济活力的有效手段，理应得到我们的重视。所以通过研究和解读相关法律法规、部门规章以及政策性文件，找出其中可以用来进行合理有效税务筹划的规则空间是本文所要讨论的税务筹划思路。并且通过对现行相关法律法规的研究，从税法理论的角度对相应思路进行分析，以期能够提出一些完善建议。

---

<sup>①</sup> 企业直接赴海外上市需要满足《关于企业申请境外上市有关问题的通知》（证监发行字[1999]83号）里对企业的要求：净资产不少于4亿元人民币，过去一年税后利润不少于600万元人民币，并有增长潜力，按合理预期市盈率计算，筹资额不少于5000万美元。这样高的要求，对中小型科技企业来说无疑是关上了赴海外上市的大门。

## 第一章 企业境外造壳上市与税务筹划的相关理论背景

### 第一节 企业境外造壳上市的原因与模式

#### 一、企业选择境外造壳上市的原因

境外上市指一国境内企业向外国证券主管机构和证券交易所申请在该国境内发行证券并在该国证券交易所挂牌交易的行为。对于我国而言，境外间接上市指我国境内设立企业向境外（含我国香港、台湾和澳门地区）证券主管机构与证券交易所申请发行证券及上市交易的行为。而根据境外上市主体的不同，境外上市可分为境外直接上市和境外间接上市两种模式。境外直接上市是指一国境内企业直接向境外证券主管部门提出登记注册、发行股票的申请、并向当地证券交易所申请股票上市交易。比如，我们通常说的 H 股、N 股和 S 股就是我国境内企业分别到我国香港(Hong Kong)、美国纽约(New York)和新加坡(Singapore)发行并上市交易的股票。境外间接上市又称境外买壳上市或境外造壳上市，是指境内股东（包括企业和自然人）以其境内拥有或控制的权益为基础，在境外设立或者控制一家壳公司，以该壳公司名义在境外发行股票并在境外证券交易所上市交易的行为。<sup>①</sup>

企业之所以选择境外上市以及境外造壳上市，主要有以下几个原因：

#### （一）融资套现的现实需求

选择境外造壳上市的企业一般都来自互联网、高新科技等行业。这些企业基本上都有一个共同点，即在创业的过程中都大量吸引风险投资公司的资金注入。这部分资金之所以会流向高新科技型企业，主要是看中了其在未来的发展潜力，从而获得丰厚投资回报。而所谓的投资回报主要是指运作上市之后，利用资本市场的杠杆效应进行利润的翻倍获取，最后套现退出。正是取决于这样的套利模式，风险投资公司通常都会积极主动的推动企业上市。同样，作为中小企业想要获得

<sup>①</sup> 参见伏军.境外间接上市法律制度研究[M].北京:北京大学出版社,2010.1-2.

更大的发展也离不开大量资金的支持，只有在资金充足的情况下，企业的经营规模才会极速扩大，实力才会增强。在这种情况下，风险投资公司提供的前期资金与专业的金融服务以及后续的推动上市，就为企业的前进发展提供了一整套的资本服务。这种相互依赖，互利共赢的关系一旦产生，企业创立一段时间后选择上市便成为理所当然的路径。

## **（二）境外间接上市渠道更为宽松**

企业确定上市的需求后，就要考虑去哪里上市的问题。一般来说，作为国内企业理应是对国内的制度环境有着更加深入的了解，把在国内上市当作首选。但是实际情况却是境内证券上市的条件相对较高，审批程序复杂且不透明，达到上市标准的企业通过审核的比率也不高。反观国外资本市场，有着较为成熟和开放的注册制度，对申请公司的实体内容不做过多审核，上市后监督制度较为完善。这样的融资环境更容易受到普遍还不具有大规模盈利能力的企业欢迎。另外选择境外间接上市不仅可以有效规避相关法律制度的管制，对于融资得来的资金也可以有更大的支配权。

## **（三）造壳上市更具操作优势**

在境外间接上市时，企业选择买壳上市与造壳上市中何种上市方式，取决于哪种方式操作起来更加有效、成本更低、风险最小。实际上，两种方式最核心的区别就在于设立境外壳公司时，是创设设立还是收购设立的问题。在选择买壳上市时，欲上市企业所购买的壳公司是在拟上市地已经上市的公司，通过这种方式进行境外上市可以有效的缩短企业的上市时间，规避相应的上市规定等优势。但是往往这种合适的壳公司资源较少，且需要大量的已有资金去进行收购，并且收购行为可能遭到管理层或监管机构的阻碍。境外造壳上市最大的优点就在于实际控制人可以完全根据上市需要设立境外公司，并根据实际控制人意愿设计公司上市架构。这种操作模式避免了买壳模式中寻找到合适壳公司的困难、收购资金压力、原股东或现管理层抵抗、政府或交易所批准或备案等问题。当然造壳上市也

面临新设公司需要达到拟上市地法律与标准要求的挑战。<sup>①</sup>但是两者比较之下，造壳上市显然更加具有操作性，可以积极主动的进行上市策划，不确定性因素较少。更为重要的是，买壳上市的操作方式已经被命令禁止。<sup>②</sup>

#### （四）税务筹划空间较大

在境外造壳上市的过程中，将会涉及到多处资产重组与股权交易的操作，这些操作有些是在境内完成、有些是跨境完成的，并且这些操作行为都将产生相应的税收法律问题。由于关联到多个地区税法规则的协调性问题，所以整个操作过程中具有很大的税务筹划空间。

## 二、企业境外造壳上市的一般模式

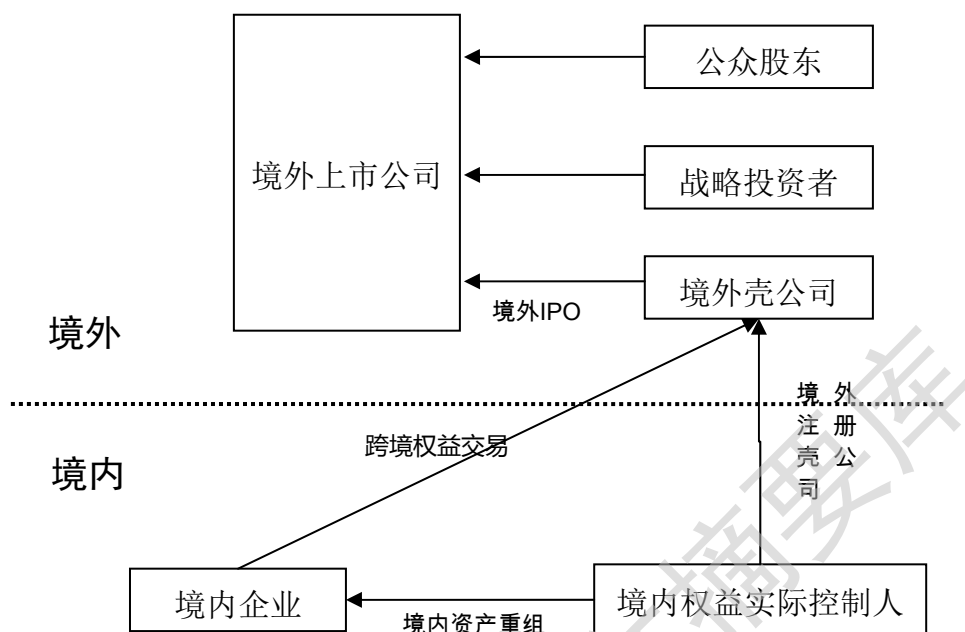
经过多年企业境外间接上市的实际操作经验，境外造壳上市已经形成其成熟的操作模式。流程上简单来说，首先是拟境外造壳上市的企业实际控制人先在境外（一般是国际避税港）注册一家公司，这家公司本身不具有经营的目的，它的存在完全是为了接受准备上市的境内企业的资产注入（因此该公司又叫“壳公司”）。待资产注入并重组完成后，以壳公司的名义申请上市，由此就完成了整个造壳上市的全过程。这当然是最简单的一种境外造壳上市的模式，在实际操作中一般还会因为资金和其他事务问题而引入战略投资者，也有因为规避政策的需要而设立多个境外公司，将股权结构变得很复杂。在此我们先仅以基本流程做简要介绍。

境外造壳上市的操作流程大致如下图 1 所示：

图 1

<sup>①</sup> 参见伏军.境外间接上市法律制度研究[M].北京:北京大学出版社,2010.52-57.

<sup>②</sup> 《国务院关于进一步加强在境外发行股票和上市管理的通知》（国发[1997]21号）第4条规定：“禁止境内机构和企业通过购买境外上市公司控股权的方式，进行买壳上市。”



境外造壳上市主要有以下几个核心操作环节：

### （一）设立境外公司

当企业决定赴境外造壳上市后，最重要的环节就是在境外设立公司。境外设立公司就是为了将境内权益装入境外公司，从而达到境外上市的目的。在这一过程中所有境外设立的公司均被称为特殊目的公司（Special-purpose vehicle，简称SPV），也就是所谓的壳公司。境外壳公司的设立主体可以是境内企业本身，也可以是境内企业的实际控制人。通常情况下，一般以企业实际控制人的名义到境外设立壳公司。

境外公司的注册地一般选择国际离岸金融中心，如英属维尔京群岛（British Virgin Islands）、开曼群岛（Carman Island）、百慕大群岛（Bermuda Island）、巴哈马群岛（Bahamas Islands）等。之所以在这些地区设立壳公司主要是从良好的税务筹划空间和灵活的当地公司法律制度两个方面来考虑的。

### （二）资产重组

设立境外壳公司后，接下来要做的就是将境内拟上市企业的权益装入壳公司。这就要求对境内企业进行资产重组，以满足壳公司所在地上市条件的标准。资产重组的方式是灵活多变的，可以根据企业的实际需求来进行设计。通行的做法有

股权收购与资产收购两种方式。

在境内资产重组完成后，下一步就是跨境的股权交易，将境内企业的权益装入境外壳公司。具体操作方式为壳公司引进战略投资者，通过战略投资者取得先期对境内资产或是境内企业股权的收购资金，然后用该资金收购境内拟上市资产或是境内企业股权，即境内企业将所控制的拟上市的境内资产从法律上全部转由境外壳公司所控制或是境内企业的股权全部转由境外壳公司所持有。

### （三）境外上市

壳公司在装壳完成后，就可以向拟上市地的证券监管机构申请发行股票。如果是在前述的离岸金融中心的法律一般都规定，在该地设立的公司，如果发行股票，只需到相关部门履行登记手续即可，而无须审批。

以上的整个过程就是境外造壳上市的全部流程，其中比较核心的跟税务筹划相关的部分主要有境外公司的设立、资产重组以及上市后经营这三个主要方面。本文只讨论企业境外造壳上市过程中的税务筹划问题

## 第二节 企业境外造壳上市的税务筹划理论背景

### 一、税务筹划原理

税务筹划，是指在纳税行为发生之前，在不违反法律、法规（税法及其他相关法律、法规）的前提下，通过对纳税主体（法人或自然人）的经营活动或投资行为等涉税事项做出事先安排，以达到少缴税或递延纳税目标的一系列谋划活动。<sup>①</sup>是在法律允许的范围内或者至少法律不禁止的范围内，通过对企业生产经营活动的一些调整 and 安排，最大限度地减轻税收负担的行为。税务筹划是企业的一项基本权利，是国家应当鼓励的行为。<sup>②</sup>同时企业作为纳税主体，进行有效的税务筹划也是减轻税负，获得更大竞争力的重要手段之一。

针对企业境外造壳上市的税务筹划来说，它应该包含的内容是十分丰富的。

<sup>①</sup> 盖地,主编.税务筹划[M].北京:高等教育出版社,2009.1.

<sup>②</sup> 陈晓峰.税收筹划法律风险管理策略[M].北京:法律出版社,2011.2.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库