



cutting through complexity

安侯建業

稅務爭議預防與解決

2015年5月號



主題報導

04 企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決系列(2)-出售境外股權損失



© 2015 KPMG, a Taiwan partnership and a member firm of the KPMG network of independent member firms affiliated with KPMG International Cooperative ("KPMG International"), a Swiss entity. All rights reserved.

The information contained herein is of a general nature and is not intended to address the circumstances of any particular individual or entity. Although we endeavor to provide accurate and timely information, there can be no guarantee that such information is accurate as of the date it is received or that it will continue to be accurate in the future. No one should act on such information without appropriate professional advice after thorough examination of the particular situation.

The KPMG name, logo and "cutting through complexity" are registered trademarks or trademarks of KPMG International.



主題報導



企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決系列(2)-出售境外股權損失

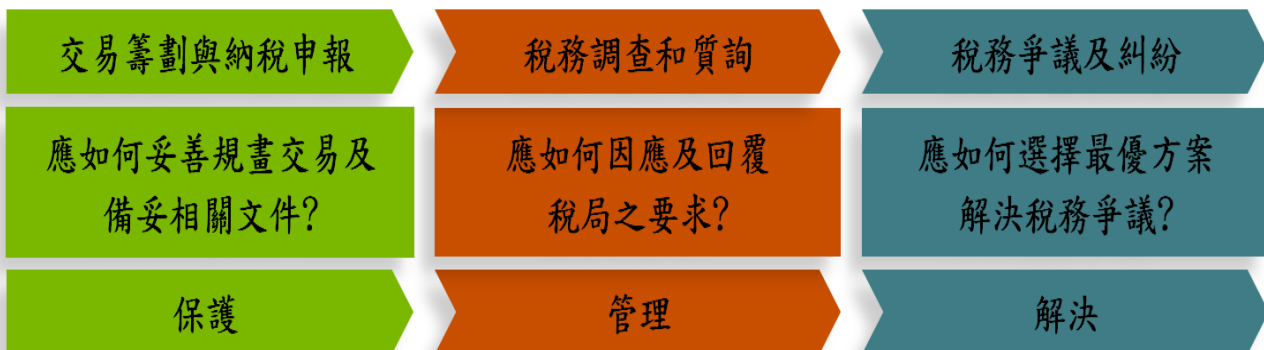
一、前言

企業為獲取最大利益，而從事多角化經營、掌控經營權或建立密切業務關係等目的進行股權投資或併購等等，在稅務爭議預防與解決2015年1月號，本文業已探討「當企業透過併購進行組織調整後，隨之而來的是『商譽於稅務申報時是否得以認列與攤銷?』之議題」，然，若企業於投資後，因被投資公司營運虧損、國際租稅規劃、業務經營等原因，而以「出售境外股權」方式進行集團組織架構重整，進而產生出售境外股權損失，則依相關稅法規定是項出售境外股權損失得以申報認列。惟，實務上，稅捐稽徵機關或法院經常認定該出售股權之行為與一般財產交易之行為有別，進而以「違反實質課稅原則」為由，否准認列企業之「出售境外股權損失」。

而該企業出售境外股權之行為究竟是否

違反實質課稅原則，時常有稅務爭議產生，實質課稅原則之概念雖已明文規定在稅捐稽徵法，然實質課稅原則仍為不確定法律概念、主觀的判斷，稅捐稽徵機關之核定經常超出法律規範，致衍生諸多稅務爭議，因此，任何企業在準備或面臨稅務查核時，適當的策略對於回應/遵循法令是關鍵的。而行政救濟已非解決稅務爭議的唯一途徑，企業其實可以透過事前交易之規劃，及事後面臨稅務查核時與稅局的有效溝通，化繁為簡，減輕、管控與及時解決出售境外股權損失相關稅務爭議問題。

為協助企業做好控管集團以出售股權方式調整企業組織架構衍生之出售境外股權損失稅務爭議，KPMG的稅務團隊將分析下列3個階段，企業應做好哪些準備，才可控管、降低調整集團組織架構衍生之相關稅務爭議產生：

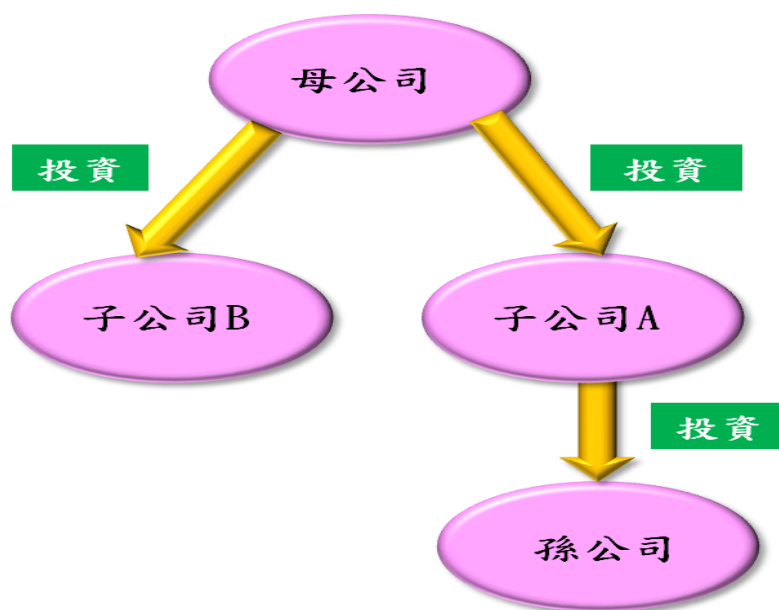




企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決系列(2)-出售境外股權損失(續1)

一、前言

集團組織架構重整衍生之出售境外股權損失常見稅務爭議類型如下：



母公司為調整集團組織架構而為股權移轉交易，例如：母公司將子公司B股權出售予子公司A或孫公司時，該股權移轉交易是否違反實質課稅原則？與一般買賣行為是否相同？交易價格是否合理？產生之境外股權出售損失是否得認列？

承上述之爭議類型，本期將先說明有關出售境外股權損失之稅法相關規範，並提供集團組織架構重整產生認列出售境外股權損失爭議之法院見解後，將提出KPMG之觀察。 **K**



企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決 系列(2)-出售境外股權損失(續2)

二、相關稅法規範

法令名稱	條文	規範內容
所得稅法	第9條	本法稱財產交易所得及財產交易損失，係指納稅義務人並非為經常買進、賣出之營利活動而持有之各種財產，因買賣或交換而發生之增益或損失。
所得稅法	第24條 第1項	營利事業所得之計算，以其本年度收入總額減除各項成本費用、損失及稅捐後之純益額為所得額。所得額之計算，涉有應稅所得及免稅所得者，其相關之成本費用或損失，除可直接合理明確歸屬者，得個別歸屬認列外，應作合理之分攤；其分攤辦法，由財政部定之。
所得稅法	第43條 之1	營利事業與國內外其他營利事業具有從屬關係，或直接間接為另一事業所有或控制，其相互間有關收益、成本、費用與損益之攤計，如有以不合營業常規之安排，規避或減少納稅義務者，稽徵機關為正確計算該事業之所得額，得報經財政部核准按營業常規予以調整。



企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決 系列(2)-出售境外股權損失(續3)

二、相關稅法規範

法令名稱	條文	規範內容
所得稅法	第65條	營利事業在解散、廢止、合併、分割、收購或轉讓時，其資產之估價，以時價或實際成交價格為準。
營利事業所得稅查核準則	第99條 第1項 第1款	投資損失應以實現者為限；其被投資之事業發生虧損，而原出資額並未折減者，不予認定。
營利事業所得稅查核準則	第100條	<p>一、資產之未折減餘額大於出售價格者，其差額得列為出售境外股權損失。</p> <p>二、資產之交換，應以時價入帳，如有交換損失，應予認列。其時價無法可靠衡量時，按換出資產之帳面價值加支付之現金，或減去收到現金，作為換入資產成本入帳。</p> <p>三、營利事業以應收債權、他公司股票或固定資產等作價抵充出資股款者，該資產所抵充出資股款之金額低於成本部分，得列為損失；其自中華民國九十三年一月一日起，以技術等無形資產作價抵充出資股款者，亦同。</p>



企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決 系列(2)-出售境外股權損失(續4)

二、相關稅法規範

法令名稱	條文	規範內容
稅捐稽徵法	第12條之1	<p>涉及租稅事項之法律，其解釋應本於租稅法律主義之精神，依各該法律之立法目的，衡酌經濟上之意義及實質課稅之公平原則為之。</p> <p>稅捐稽徵機關認定課徵租稅之構成要件事實時，應以實質經濟事實關係及其所生實質經濟利益之歸屬與享有為依據。</p> <p>納稅義務人基於獲得租稅利益，違背稅法之立法目的，濫用法律形式，規避租稅構成要件之該當，以達成與交易常規相當之經濟效果，為租稅規避。</p> <p>前項租稅規避及第二項課徵租稅構成要件事實之認定，稅捐稽徵機關就其事實有舉證之責任。</p> <p>納稅義務人依本法及稅法規定所負之協力義務，不因前項規定而免除。</p> <p>稅捐稽徵機關查明納稅義務人及交易之相對人或關係人有第二項或第三項之情事者，為正確計算應納稅額，得按交易常規或依查得資料依各稅法規定予以調整。</p> <p>納稅義務人得在從事特定交易行為前，提供相關證明文件，向稅捐稽徵機關申請諮詢，稅捐稽徵機關應於六個月內答覆。</p>

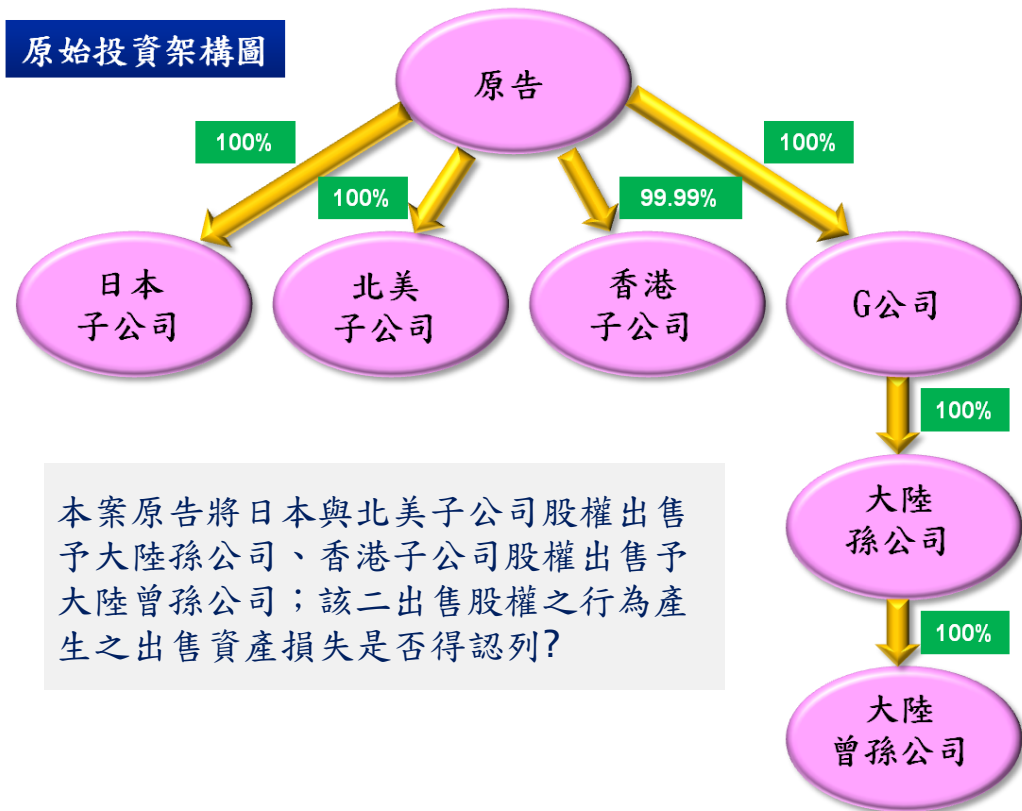


企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決系列(2)-出售境外股權損失(續5)

三、出售境外股權損失之稅務爭議

如前所述，企業因諸多原因，而須進行集團組織架構重整並出售股權，進而產生出售境外股權損失時，於實務上，稅捐稽徵機關或法院經常認定該出售股權之行為與一般財產交易之行為有別，違反實質課稅原則，進而否准企業認列「出售境外股權損失」。茲舉例如下：

1. 臺北高等行政法院103年訴字第889號判決：



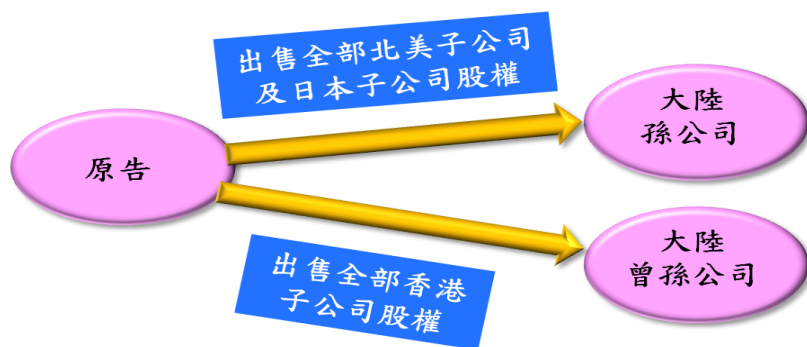


企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決系列(2)-出售境外股權損失(續6)

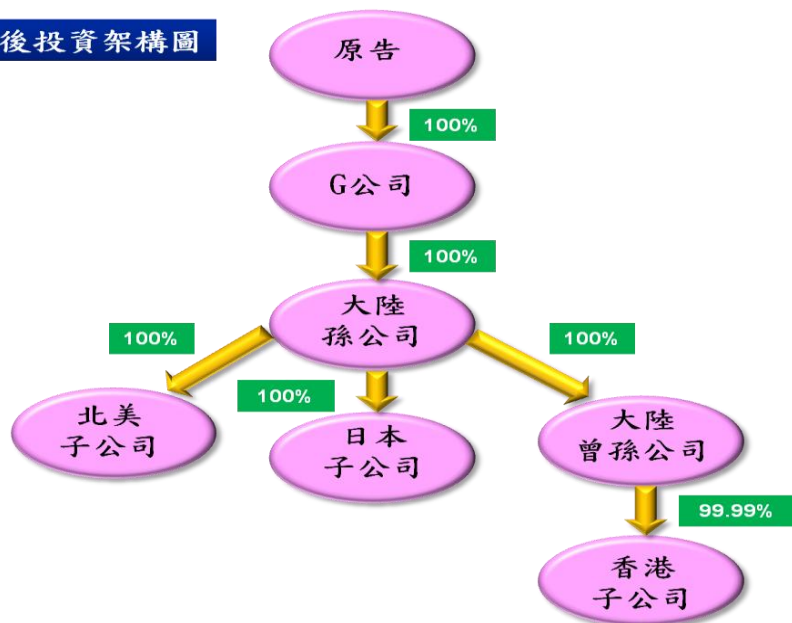
三、出售境外股權損失之稅務爭議

1. 臺北高等行政法院103年訴字第889號判決：

股權交易圖



交易後投資架構圖





企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決 系列(2)-出售境外股權損失(續7)

三、出售境外股權損失之稅務爭議

1. 臺北高等行政法院103年訴字第889號判決：

本案原告將日本與北美子公司股權出售予大陸孫公司、香港子公司股權出售予大陸曾孫公司；該二出售股權之行為產生之損失是否得認列？

臺北高等行政法院從幾個面向闡述駁回原告之訴理由，說明如下：

1) 內部組織架構調整之交易目的與一般財產交易有別

原告在未經公開市場詢價及找尋買主之作業模式下，於鉅額投資上揭3家子公司後，隨即於短期內移轉系爭股權予集團內其他大陸孫公司及大陸曾孫公司，並非將3家子公司經營權移轉出售至集團外，僅係內部組織架構之調整，其交易目的與一般財產交易有別，已非無據。

2) 僅具形式之股權買賣外觀，而無交易之實質

A. 系爭股權移轉交易，交易對象為原告大陸孫公司、曾孫公司，原告係將其應收出售國外股權之買賣價金，與原告對該等公司之應付增資款相抵銷，並未有實際收付動作，即以系爭股權作價抵充對買受人（大陸孫公司及曾孫公司）之增資款...原告前揭2次投資實際匯款對象均非系爭股權之交易對象-大陸孫公司或大陸曾孫公司，而係原告之另一G子公司，難認該等匯款與原告主張抵充大陸孫公司及曾孫公司應付增資款有關；況縱如原告所稱係抵充增資款，其亦未說明究係抵充何次增資案之增資款，其增資案是否經原告董事會決議並經投審會核准，復未經原告提示足以證明以系爭股權移轉作價抵充對大陸孫公司及大陸曾孫公司出資款之相關證明，顯係形式上股權之移轉，而無實質之交易乙節，即屬可取。



企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決系列(2)-出售境外股權損失(續8)

三、出售境外股權損失之稅務爭議

1. 臺北高等行政法院 103 年訴字第 889 號判決：

2) 僅具形式之股權買賣外觀，而無交易之實質

B. 原告出售上開子公司係內部組織架構之調整，查無價金之實際收付，且系爭交易雙方為母子公司，雙方簽約之代表人均為同一人，因非在公開市場作價交換，其移轉價格易為原告所控制，以達到租稅規避之安排，乃僅具形式之國外公司股權買賣外觀，而無交易之實質。

3) 違反實際課稅及公平正義原則

原告形式雖具股權移轉行為，然實質上並未改變其對北美等3家子公司之長期股權投資，其經由大陸孫公司及大陸曾孫公司直接控制北美等3家子公司之股權，對系爭股權仍擁有完整之投資人權益，與系爭股權交易前，並無二致，而認原告係藉由契約自由原則，移轉系爭股權，並作為實現損失之方式，以達成規避稅負之目的，原告並未因此

受有實質財產上之損失，乃基於實質課稅及公平正義原則，否准認列系爭部分之出售資產損失。

4) 本案無股權未來損益風險終局移轉之意涵，不生依所得稅法第43條之1規定調整交易價格之問題。

本件係以北美等3家子公司之公司淨值為系爭股權出售價格，然原告並未能提示交易雙方對系爭股權價格之評價及協議等事證。且就系爭股權交易之資金流程分析，原告係將應收國外有價證券買賣價格與對該些子公司之應付增資款相抵銷，而未有實際收付，所不同者僅投資對象由北美3家子公司轉換為G公司。

再原告復於前揭財務報告書揭露系爭股權移轉係因組織架構重整，已如前述，足見其中並無股權未來損益風險終局移轉之意涵，是被告認本件交易實質未產生財產出售損失，無關原告私法契約效力之論斷，自不生依所得稅法第43條之1規定調整交易價格之問題。



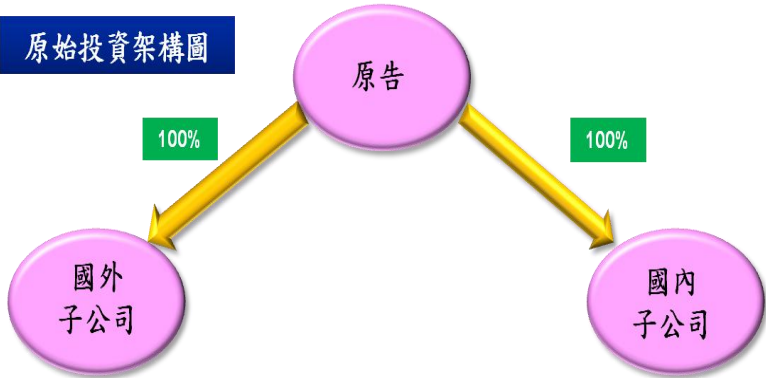
企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決系列(2)-出售境外股權損失(續9)

三、出售境外股權損失之稅務爭議

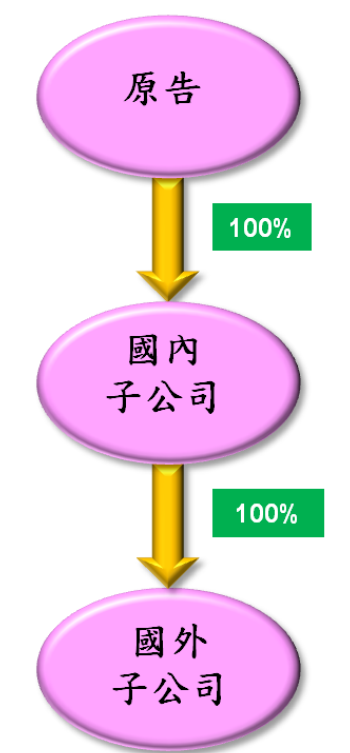
2. 臺北高等行政法院103年訴字第1519號判決：

原告為調整集團投資架構而為股權移轉交易，是否與一般買賣行為有別，而未產生實質財產出售損失？是否違反實質課稅原則？本件是否適用所得稅法第43條之1規定？

原始投資架構圖



交易後投資架構圖



股權交易圖





企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決 系列(2)-出售境外股權損失(續10)

三、出售境外股權損失之稅務爭議

2. 臺北高等行政法院103年訴字第1519號判決：

本案與上一案相比，相較單純，而原告出售股權之行為所產生之出售境外股權損失是否得認列？臺北高等行政法院駁回原告理由與上一案相似，說明如下：

1) 內部組織架構調整之交易目的與一般財產交易有別

原告提供之代表人核准辦理移轉系爭股權之簽核文件記載略以，為因應公司策略，擬調整持有國外子公司之組織架構，由原告依99年8月31日之帳面價值出售所持有之國外子公司股份予國內子公司，本件將「無損益產生」，僅為集團投資架構之調整等語。

是系爭出售資產損失係原告基於投資架構重新整合而出售系爭股權，即將國外子公司股權移轉予國內子公司所產生之損失，顯與一般財產交易有別。

2) 違反實際課稅原則

國內子公司為原告100%持有之子公司，系爭股權移轉交易之相關交易時點及價格訂定等均由原告操控，...，其交易價格未具客觀公正之基礎，且系爭股權移轉行為，.....查其形式雖具股權移轉行為，然實質上並未改變其對國外子公司之長期股權投資，其經由國內子公司直接控制國外子公司之股權，乃屬集團投資架構之調整，原告對國外子公司仍擁有完整之投資人權益，並未因此有實質上財產之損失。.....原告調整集團投資架構所為之股權移轉，核與買賣行為有別，核認原告係藉由契約自由原則，移轉系爭股權，並作為實現損失之方式，以達成減少稅負之目的，應屬投資架構之調整行為，亦即原告仍繼續保有投資之權益，並未因此而使原告財產上發生損失依實質課稅原則，否准認列系爭出售資產損失。



企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決 系列(2)-出售境外股權損失(續11)

三、出售境外股權損失之稅務爭議

2. 臺北高等行政法院103年訴字第1519號判決：

3) 系爭股權移轉交易價格之合理性無從探究

依所得稅法第65條規定，原告亦應就其所持有被投資公司之股權詳予評價，不得逕以淨值計算，俾公正客觀計算處分損益。

又國外子公司與國內子公司，均為原告100%持股之子公司，系爭股權移轉交易雙方既屬關係企業，依營利事業所得稅不合常規移轉訂價查核準則等規定，原告應進行完整移轉訂價分析，以資證明其成交價格是否符合營業常規，惟原告並未提示分析報告及相關文件供被告查

核，顯見原告與國內子公司間之交易及交易價格之決定，相較於一般不具從屬或控制關係之公司間往來情形，易為租稅規避之安排，且原告未備有替代移轉訂價報告之文據供被告查核，系爭股權移轉交易價格之合理性即無從探究。

4) 本案與所得稅法第43條之1無涉

所得稅法第43條之1的規定，主要即是針對價格移轉而設……原告將其國外子公司之全部股權出售予其國內子公司，僅係原告調整集團投資架構所為之股權移轉，核與買賣行為有別，則原告與其國內子公司間就系爭股權既無交易行為，自無依所得稅法第43條之1規定調整其交易價格之問題。K



企業併購重組衍生之稅務爭議預防與解決系列(2)-出售境外股權損失(續12)

四、KPMG的觀察：公司因應上述爭議之方式

從上述判決內容可知，針對公司若以出售股權方式調整集團組織架構所產生之出售境外股權損失，稅捐稽徵機關或法院決定該出售境外股權損失是否得認列之關鍵要素為：該股權移轉交易是否為一般買賣交易、是否具交

易實質、是否違反實質課稅原則、是否能證明交易價格合理性等等，以下將提出KPMG的觀察，說明公司應於下列3階段如何依序控管降低出售境外股權損失之相關稅務爭議產生：**K**



安侯建業聯合會計師事務所

+886 (2) 8101 6666



黃素貞 執業會計師 (分機03567)

viviahuang@kpmg.com.tw



沈明展 副總經理 (分機14558)

davidshen@kpmg.com.tw



連若伶 經理 (分機08876)

glian@kpmg.com.tw



曾淑惠 副理 (分機15100)

bettyzeng@kpmg.com.tw

Contact Us

Head of Tax

Jessie Ho
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: jessieho@kpmg.com.tw

Corporate Tax Advisory Services

Willis Yeh
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: wyyeh@kpmg.com.tw

Stephen Hsu
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: stephenhsu@kpmg.com.tw

Kevin Chen
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: kchen4@kpmg.com

Sherry Chang
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: schang1@kpmg.com.tw

Global Transfer Pricing Services

Sherry Chang
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: schang1@kpmg.com.tw

Willis Yeh
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: wyyeh@kpmg.com.tw

Stephen Hsu
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: stephenhsu@kpmg.com.tw

Kevin Chen
Partner
T: +882 (2) 8101 6666
E: kchen4@kpmg.com.tw

Indirect Taxation Services

Willis Yeh
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: wyyeh@kpmg.com.tw

Stephen Hsu
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: stephenhsu@kpmg.com.tw

Kevin Chen
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: kchen4@kpmg.com

Sherry Chang
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: schang1@kpmg.com.tw

Tax Agent Services for Foreign Institutional Investor (FINIs)

Jessie Ho
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: jessieho@kpmg.com.tw

Vivia Huang
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: viviahuang@kpmg.com.tw

Family (Individual) Estate Tax Advisory Services

Willis Yeh
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: wyyeh@kpmg.com.tw

Stephen Hsu
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: stephenhsu@kpmg.com.tw

Kevin Chen
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: kchen4@kpmg.com

Sherry Chang
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: schang1@kpmg.com.tw

International Executive Services

Stephen Hsu
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: stephenhsu@kpmg.com.tw

Investment and Registration Services

Vivian Ho
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: vivianho@kpmg.com.tw

Accounting, Tax and Payroll Outsourcing Services

Eric Wu
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: ewu2@kpmg.com.tw

Vivia Huang
Partner
T: +886 (2) 8101 6666
E: viviahuang@kpmg.com.tw

kpmg.com/tw

© 2015 KPMG, a Taiwan partnership and a member firm of the KPMG network of independent member firms affiliated with KPMG International Cooperative ("KPMG International"), a Swiss entity. All rights reserved. Printed in Taiwan.

The information contained herein is of a general nature and is not intended to address the circumstances of any particular individual or entity. Although we endeavour to provide accurate and timely information, there can be no guarantee that such information is accurate as of the date it is received or that it will continue to be accurate in the future. No one should act upon such information without appropriate professional advice after a thorough examination of the particular situation.

The KPMG name, logo and "cutting through complexity" are registered trademarks or trademarks of KPMG International.