中國大陸臺商退場 Q & A

委託單位：行政院大陸委員會

執行單位：臺北企業經理協進會

中華民國 106 年 10 月 5 日

目 錄

前言	1
中國大陸臺商退場 Q & A	2
壹、解散清算總論篇	2
Q1.公司清算的概念和分類為何？	2
Q2.公司清算的基本程序為何？	2
Q3.辦理公司執照註銷的流程與應注意重點為何？	2
Q4.中國大陸臺資企業的財產如何清算？清算後的財產如何處理？	3
Q5.清算過程中，擔任企業負責人的職責為何，是否會有刑責？	3
Q6.公司不清算或清算瑕疵時，股東及法定代表人需擔負何種責任？	3
Q7.公司清算程序是否可半途而廢？	4
Q8.領取營業執照後，未正式經營的企業在註銷程序上，是否等同一般正常經營的企業？	4
Q9.公司倒閉後，不辦理註銷，一走了之的後果為何？	4
◆解散清算總論相關法規	5
貳、勞工篇	6
Q1.辦理解散作業時，如何根據勞動法令的規定條款，依法順利清退員工？	6
Q2.為預防公司解散作業的風險，在人事管理上，如何進行事先的管控作業？	6
Q3.如何在確定解散日期之前，有計畫性地減少員工人數，以降低解散風險？	6
Q4.公司解散時，需要了解有哪些員工法定權益保護規定，以避免法律風險？	7
Q5.能不能以提前解散為由，與「三期（懷孕、生產或哺乳期）」的女職員終止勞動合同？	7
Q6.公司結束經營時，遣散「三期（懷孕、生產或哺乳期）」中的女職員應怎麼補償？	8
Q7.「取得終止公司經營的批准」與「員工協商遣散問題」，兩者先後順序為何？	8
Q8.社會保險費繳納不足的風險是否會在公司解散時爆發？	8
◆勞工相關法規	9
參、稅務篇	10
Q1.中國大陸稅局對清算的公司查幾年的帳？	10
Q2.清算後，銀行若有剩餘資金，可否不匯出境外而挪作他用？是否需要在中國大陸再繳稅？	10
Q3.中國大陸對於清算所得如何認定及課稅？	10
Q4.未正常退場時，臺商將面臨何種稅務方面風險？	11
Q5.直接出售中國大陸公司股權稅負為何？是否會被課土地增值稅？	11
Q6.間接轉讓境外控股公司股權，可否規避在中國大陸的稅負？	11
Q7.資金匯回臺灣，有哪些常用的方式？稅務方面應注意甚麼？	12
Q8.以個人名義投資中國大陸（直接或間接方式），在退場時的稅務影響及差異為何？	12
Q9.承上題，以公司名義投資中國大陸（直接或間接方式），退場時的稅務影響及差異為何？	12

Q10.盈餘匯出中國大陸時，臺商是否享有 5%優惠稅率？是否要先進行審批程序？	13
Q11.中間控股公司是否設立一個與中國大陸簽有租稅協定的第三地公司（如香港公司）即可享受盈餘匯出的 5%優惠稅率？	13
◆稅務相關法規	13
肆、房產土地篇	15
Q1.臺商在中國大陸投資土地（廠房）之型態為何？	15
Q2.退場時，臺商如何處理上述土地（廠房）？	15
Q3.投資經營不善時，在處理土地（廠房）將面臨何種風險？	16
Q4.退場時，處理中國大陸土地（廠房）時應注意事項為何？	16
◆房產土地相關法規	16
伍、海關物流篇	17
Q1.退場時，何種情況下需進行海關登記註銷？	17
Q2.如何辦理海關登記的註銷？相關程序為何？	17
Q3.退場時，是否也應辦理報檢企業的註銷？相關的程序為何？	17
Q4.從事「加工貿易」的臺商，退場時易面臨何種問題？	18
Q5.承上題，臺商退場時應如何因應？	18
◆海關物流相關法規	18
陸、資金匯回篇	19
Q1.臺商如果要退場匯回資金，在中國大陸應先辦理哪些手續作為申請匯回資金之依據？	19
Q2.臺商退場，辦理解散清算後有剩餘資金，在辦理註銷銀行帳戶前，應注意哪些問題？	19
Q3.臺商退場的剩餘資金，如欲匯出境外，應辦理哪些申報？	20
Q4.臺商退場資金可否利用個人名義或他人名義匯出？	20
Q5.臺商退場資金匯回國內，是否涉及國內課稅問題？	20
◆資金匯回相關法規	21
柒、一般法律問題篇	22
Q1.臺商以非正常方式結束營業，會產生何種民事上的法律風險與責任？	22
Q2.承上題，會產生何種刑事上的法律風險與責任？	22
Q3.臺商在中國大陸結束營業，如未妥善處理一般債權債務，在民事審判階段，會受到境管限制嗎？	22
Q4.承上題，在民事強制執行階段，會受到境管限制嗎？	23
Q5.承 Q3，在刑事偵查、審查起訴或審判階段，會受到境管限制嗎？	23
◆一般法律問題相關法規	24
編輯名錄	25
◆臺商張老師團隊（依姓氏筆劃序）	25

前言

近年中國大陸投資環境大幅變動，整體經濟成長趨緩，臺商在中國大陸投資經營面臨巨大衝擊與壓力，部分臺商萌生退場之意，並希我政府提供相關資訊及諮詢服務。由於臺商自中國大陸退場，牽涉繁複的行政程序及法令規定，行政院大陸委員會特別委請「臺商張老師」團隊，蒐集退場面臨的問題及資訊，分別就解散清算、勞工、稅務、房產土地、海關物流、資金匯回、一般法律問題等 7 大領域簡要說明，並完成此 Q&A 手冊，希望本手冊能提供臺商在中國大陸退場之實務操作之參考，若需要進一步資訊，亦可撥打「臺商張老師專線」(02-27563266)，取得相關專業諮詢服務。

中國大陸臺商退場 Q&A

壹、解散清算總論篇

Q1.公司清算的概念和分類為何？

A1.

- 1.公司清算的概念，是指在公司解散以後，為完整地結束公司的各種法律關係，使公司的法人資格歸於消滅，而對公司未了結的業務、財產及債權債務關係等進行清理、處分的行為和程序。
- 2.根據中國大陸《公司法》等相關法規，清算可分為自行清算、指定清算和破產清算三類。自行清算又被稱為普通清算，是指公司自己組織的清算。指定清算又被稱為強制清算，是指經利害關係人申請，由法院指定清算人進行的清算。破產清算是指公司符合《破產法》規定的破產條件，依《破產法》實施的清算。

Q2.公司清算的基本程序為何？

A2.

清算有自行清算、指定清算和破產清算三種類型，彼此間有相似之處，其基本程序如下：

- 1.成立清算組。
- 2.清理公司財產、編制資產負債表和財產清單。
- 3.通知或者公告債權人。
- 4.處理與清算有關的公司未了結的業務。
- 5.清繳清算開始前所欠稅款以及清算過程中產生的稅款。
- 6.清理債權、債務。
- 7.處理公司清償債務後的剩餘財產。
- 8.代表公司參與民事訴訟活動。
- 9.提交清算報告並辦理註銷登記。

Q3.辦理公司執照註銷的流程與應注意重點為何？

A3.

- 1.臺商申請外資企業的註銷、清算，營業執照也是須辦理註銷事項。以註銷流程來說，首先必須經過外經貿委（或商務局）的審批，註銷批准證書後，方可進行後續各個行政部門的註銷流程。一般需提供的文件包括：原登記核發的證件、股東會決議、董事會決議、清算報告等。
- 2.註銷過程當中不可免的事項是必須成立清算組，就公司的各項資產負債、債權債務等進行清理。清算後，分別將財政登記證、國稅登記證、地稅登記證、外匯登記證、自理報關登記證等依序註銷並取得註銷證明，最終將組織機構代碼證、營業執照註銷、銀行帳戶結清、繳銷公章及印鑑章等過程後，才可以算是真正將公司結束。
- 3.在程序上，有些公司證照是必須按順序註銷，例如：批准證書在先而其他證

照在後。而有些證照則沒有註銷的先後順序，例如：國稅登記證、地稅登記證、自理報關登記證等，可以同步進行註銷，以便於爭取時效、縮短註銷所耗費的時間。

Q4.中國大陸臺資企業的財產如何清算？清算後的財產如何處理？

A4.

- 1.財產清算是一般臺商企業所普遍面臨的情況，尤其在經營多年之後，帳上累積一定數額的剩餘財產，由於清算後的淨資產（即：總資產扣除總負債），可以合法的將剩餘財產變現後匯至境外，在註銷清算的過程中，先行辦理員工資遣、設備處分、存貨清理及往來款的結清等，均是須處理的重要工作。
- 2.一般而言，清算後的剩餘財產，首先應當支付員工工資及社會保險費用，其次是支付相關的稅款，再來才是一般的貨款、往來債務，最後仍有剩餘時，才屬於投資方的股東享有。在清算的過程中，特別在設備及庫存的處理方式上，即使是殘餘價值不高，甚至報廢處理的情況下，也不免除繳納增值稅的義務，也就是說，仍須繳納稅金，方能順利註銷。
- 3.若帳面財產中有購置不動產，其退場有直接處分不動產或是將公司股權整體進行轉讓等兩種方式，如以稅金多寡分析，採取股權轉讓方式，對處分不動產的稅費成本，應較為划算。

Q5.清算過程中，擔任企業負責人的職責為何，是否會有刑責？

A5.

- 1.顧名思義，企業負責人的職責就是對外代表公司行使權利、義務，也就是代表企業承擔責任的主體，其責任一般可分為民事責任、行政責任與刑事責任等，而民事責任與行政責任多半與金錢給付事項有關，刑事責任則係涉及違反刑事法令之處罰。
- 2.由於企業負責人就是代表企業執行類似於自然人的職責，若企業違法運作，導致涉及刑事責任時，其刑責的承擔就落在相關的責任人身上。企業違法運作的行為人，是否由負責人負責？若實際的行為人並非是負責人時，則實際行為人需承擔刑責，而負責人僅代表企業承擔繳納罰款的處罰。假使在清算的過程中，並非是客觀環境上無法繼續經營的退場，而是故意「跑路」而產生的「惡意」倒閉，則有可能涉及刑事責任。
- 3.舉例而言，明知已經無法繼續經營，卻大量進貨並惡性倒帳；或者，預收客戶的大額貨款後捲款且拒不履行出貨義務等情況，可能會涉及刑法的合同詐騙罪而有刑責的風險。

Q6.公司不清算或清算瑕疵時，股東及法定代表人需擔負何種責任？

A6.

- 1.根據《最高人民法院關於適用〈中華人民共和國公司法〉若干問題的規定（二）》規定，有限責任公司的股東、股份有限公司的董事和控股股東及公司的實際控制人，在以下五種情形，都需要對公司債權人就公司債務承擔連

帶清償責任或賠償責任等民事責任：

- (1) 未在法定期限內成立清算組開始清算，導致公司財產貶值、流失、毀損或者滅失。
 - (2) 因怠於履行義務，導致公司主要財產、帳冊、重要文件等滅失，無法進行清算。
 - (3) 惡意處置公司財產。
 - (4) 未經依法清算，以虛假的清算報告騙取公司登記機關辦理法人註銷登記。
 - (5) 公司未經清算即辦理註銷登記，導致公司無法進行清算。
2. 在第五種情形時，責任人還增加「在公司登記機關辦理註銷登記時承諾對公司債務承擔責任」。

Q7.公司清算程序是否可半途而廢？

A7.

公司解散應當在依法清算完畢後，申請辦理註銷登記，如果清算程序半途而廢，就如同「未經依法清算，以虛假的清算報告騙取公司登記機關辦理法人註銷登記」或「未經清算即辦理註銷登記」等，雖不能說不清算但仍可算是清算瑕疵，此時公司債權人的債權受到損害，仍可對有限責任公司的股東、股份有限公司的董事和控股股東及公司的實際控制人主張權利。

Q8.領取營業執照後，未正式經營的企業在註銷程序上，是否等同一般正常經營的企業？

A8.

1. 自 2017 年 3 月 1 日起，針對領取營業執照後未開展經營活動（即稱「未開業」）的有限責任公司，可依據《關於全面推進企業簡易註銷登記改革的指導意見》自主選擇適用一般註銷程序或簡易註銷程序。
2. 如果企業選擇適用簡易註銷登記，應當先通過中國大陸的「國家企業信用信息公示系統」《簡易註銷公告》專欄，主動向社會公告擬申請簡易註銷登記及全體投資人承諾等信息，公告期為 45 日。登記機關應當同時通過「國家企業信用信息公示系統」將企業擬申請簡易註銷登記的相關信息推送至同級稅務、人力資源和社會保障等部門，如涉及外商投資企業，同時會推送至同級商務主管部門。
3. 公告期內，有關利害關係人及相關政府部門可以通過「異議留言」功能提出異議，並簡要陳述理由。公告期滿後，如無異議，企業便可向企業登記機關提出簡易註銷登記申請，大幅加快解散、清算流程。

Q9.公司倒閉後，不辦理註銷，一走了之的後果為何？

A9.

1. 有關公司退場運作機制，最重要的事情除不欠稅外，還有其他須注意的事項，臺商亦應當知悉。在公司經營告一段落，資產、負債剩餘均不多的情況下，公司運作停頓，即置之不理，採取人去樓空的方式，一走了之，在外人看來即是公司倒閉。此種方式下，雖然並未欠稅，但當地的工商管理

會因為沒有合法的辦理年檢，而依法吊銷營業執照。

2. 根據《公司法》的相關規定，擔任被吊銷營業執照企業的法定代表人，並且負有個人責任的，代表任職資格信用產生問題，因此自營業執照被吊銷之日起未滿3年內，不得擔任其他企業的董事、監事、高管，當然也不得擔任公司的法定代表人。其後遺症是被吊銷執照時的法定代表人，在吊銷問題解決以前，無法再新任其他企業的法定代表人。營業執照被吊銷的法律後果相當嚴重，企業在退出市場時應依法審慎處理，切勿置之不理。

◆解散清算總論相關法規

1. 《破產法》
2. 《公司法》
3. 《最高人民法院關於適用〈中華人民共和國公司法〉若干問題的規定（二）》
4. 《關於全面推進企業簡易注銷登記改革的指導意見》
5. 《企業法人的法定代表人登記管理規定》第四條
6. 《刑法》第二百二十四條

貳、勞工篇

Q1.辦理解散作業時，如何根據勞動法令的規定條款，依法順利清退員工？

A1.

1. 臺商辦理解散作業時，應根據勞動法令的規定，終止勞動關係，同時支付工資、經濟補償金以及其他補償費用。有關規定程序如下：
 - (1) 《勞動合同法》第44條第(四)項規定，依照《破產法》規定，用人單位被依法宣告破產的，勞動合同終止。
 - (2) 《勞動合同法》第44條第(五)項規定，用人單位被吊銷營業執照、責令關閉、撤銷或者用人單位決定提前解散的，勞動合同終止。
 - (3) 依照《勞動合同法》46、47條規定，依照本法第44條第(四)項、第(五)項規定終止勞動合同的，用人單位應當向勞動者支付經濟補償。
2. 綜合中國大陸《勞動合同法》的規定，臺商企業因辦理解散作業而終止勞動關係，這意味著企業的主體資格已經不存在，勞動合同也就無法繼續履行，導致勞動合同終止。勞動合同終止後，企業應當支付有關的工資、經濟補償金以及其他補償費用等附隨義務。

Q2.為預防公司解散作業的風險，在人事管理上，如何進行事先的管控作業？

A2.

1. 臺商須了解中國大陸勞動法令內容，才能在辦理解散作業時避免發生勞動爭議，影響解散作業的進度與效率。
2. 建議臺商可建立預防對策與管理作業如下：
 - (1) 投資設廠應依法建立規章制度，簽訂書面的勞動合同，讓這兩種制度成為解決勞動爭議糾紛的依據。
 - (2) 建立證據收集與保全制度，由於舉證責任倒置與證據責任分配的法律規定，使得企業必須建立與收集相關證據，以維護企業的權益。
 - (3) 平時建立內部溝通管道與制度，例如員工提案制度，員工申訴處理制度等等，以事先掌握員工的利益請求事項。
 - (4) 員工如有對自身權益的分配強烈表示不滿時，切勿等閒視之，應當建立紀錄，進行追蹤，同時與個別職工或工會保持不斷的交流溝通，從而降低其不滿情緒。
3. 公司內部可成立解散作業危機處理小組，進行任務編組，一旦有爭議徵兆時，應召集會議進行分析與瞭解，確定對策，透過溝通處理並報告上級。

Q3.如何在確定解散日期之前，有計畫性地減少員工人數，以降低解散風險？

A3.

臺商企業如果早已規劃好結束營業的時間，應當有計畫性地減少員工人數，才能降低勞動成本，同時也能夠減少辦理解散作業時依規定要支付的人事費用，例如當月工資、經濟補償金、尚未繳納或補繳的社保費用、工傷醫療費用，更能降低不必要的解散風險。其方法如下：

1. 在確定解散日期之前的這段期間，部分員工勞動合同到期時，屬於勞動關係的終止行為，企業可以不再續簽勞動合同，但企業要按規定支付經濟補償

金。此時減少了員工人數，就等於降低了未來辦理解散作業時不可確定的法律風險。

2. 在確定解散日期之前，如果有員工離職或被解除勞動合同，可以採取「遇缺不補」的原則，以降低招聘、培訓、試用等額外費用。同時適當調整企業的組織架構，縮小編制，並將工作職責進行重編、整合，以利於執行未來的日常作業。

Q4. 公司解散時，需要了解有哪些員工法定權益保護規定，以避免法律風險？

A4.

1. 企業在結束營業時所遇到的勞動爭議事項，在實務的經驗中，屬於較難處理的一環，若未妥善處理，相關工商部門可能不受理解散清算申請，所以這部分應與員工協調處理。
2. 工資及經濟補償、尚未繳納或補繳的社保費用等員工權益是核心問題，臺商應當以照顧員工的誠意態度，依法協商解決。員工工資、經濟補償金及社保費等的清算，由於員工基於私人利益考量，訴求多樣性，要求更多的補償福利，企業人資部門事先透過管道疏通，以利於未來的協商談判。
3. 特殊員工之額外補償：由於中國大陸勞動法律法規對符合《勞動合同法》第 42 條規定情形下，三期（懷孕、生產或哺乳期）女職工以及病休職工的額外補償問題沒有更進一步的規定，必須由企業提出合理的補償方案進行協商，對員工的部分損失（例如女性職工剩餘的三期期間）給予適當的補償，才是合理的處置方式。

Q5. 能不能以提前解散為由，與「三期（懷孕、生產或哺乳期）」的女職員終止勞動合同？

A5.

1. 《勞動合同法》第 42 條規定，勞動者有在本單位患職業病或者因工負傷並被確認喪失或者部分喪失勞動能力的；職工患病或者非因工負傷，在規定的醫療期內的；女職工在孕期、產期、哺乳期的等等情形，用人單位不能解除勞動合同，必須等到相應的情形消失為止，才能解除。另依同法第 45 條規定，勞動合同期滿，有本法第 42 條規定情形之一的，勞動合同應當續延至相應的情形消失時終止。
2. 一般對於在「三期（懷孕、生產或哺乳期）」內的女職員，不能解除勞動合同，勞動合同到期，也不能終止勞動合同，必須等到三期結束（即嬰兒滿一周歲）才能解除或終止，但恰巧在這段期間遇到公司辦理解散作業，企業依法可以終止勞動關係。
3. 法規對於特殊員工族群設有原則性的保護規定，但是當企業決定結束營業，辦理解散作業時，就可以依法終止勞動合同，部分勞動者在此種情形下對勞動合同解除或終止提出異議，沒有實質上的意義，最終還是要依法協商解決，依其損失情況，給予合理的額外補償。

Q6.公司結束經營時，遣散「三期（懷孕、生產或哺乳期）」中的女職員應怎麼補償？

A6.

- 1.公司提前解散，屬勞動合同法第44條第1款(五)「用人單位決定提前解散」的法定終止情形，也就是說公司既然是合法解散，當然可以終止與員工之間的勞動合同，而不論員工是否處於孕期、產期或哺乳期。
- 2.從法律規定來看，公司提前解散應該按照工作年限支付「三期」中的女職工經濟補償金，除非因為有些地方訂定特殊性規定，例如：無錫市《對「關於外資企業依法破產、解散時醫療期內職工和懷孕期、產期、哺乳期的女職工勞動關係及相關待遇處理的請示」的復函》規定：「2、女職工在剩餘懷孕期、哺乳期的，由企業按不低於本人基本工資80%的標準一次性發給生活費，其基本工資低於本市企業最低工資標準的，按本市企業最低工資標準計算。」

Q7.「取得終止公司經營的批准」與「員工協商遣散問題」，兩者先後順序為何？

A7.

- 1.根據一般公司解散流程，應該是先取得終止公司經營的批准後，才開始與員工協商遣散問題，而且從邏輯角度來看，也應該是主管機關同意提前結束經營，公司主體資格將消滅，才能與員工談終止勞動合同的問題。
- 2.但依實際經驗，有些地方主管機關為免臺商企業取得批准後，卻未能妥善處理好員工遣散問題，造成員工向政府抗議的被動情形，往往要求臺商企業在申請終止公司經營的時候，就需要提出員工已妥善安置的文件，如：已和全體員工達成終止勞動合同，並支付全部經濟補償的法律文件等，如果從維持社會穩定的角度來看，也無可厚非，但正是因為必須先安置員工，主管機關才同意批准公司提前結束經營，造成員工心態上有恃無恐，也使得少數員工要求高於法律規定的經濟補償，增加達成全員安置的難度，而徒增清算的困擾。

Q8.社會保險費繳納不足的風險是否會在公司解散時爆發？

A8.

- 1.據相關法律法規規定，員工一旦與公司簽訂勞動合同後，公司就必須替員工繳納包含養老保險、失業保險、工傷保險、醫療保險、生育保險五大險種的社會保險。
- 2.社會保險的月繳費基數是按照職工上年度全年工資的月平均值來確定，每年核定一次，一年內不變。職工上年度工資收入總額是指，職工在上一年度內所取得的全部貨幣收入，包括計時工資、計件工資、獎金、津貼和補貼、加班加點工資、特殊情況下支付的工資。繳費基數設有上、下限，以上一年省、市在職工工資收入月平均工資300%計為繳費基數上限，60%計為基數下限。
- 3.社保繳費是公司和員工共同按照法定比例繳納，所以員工會有想少繳社保而

每月多拿工資，公司也不想多繳的心理，因此普遍存在雙方均同意低報繳費基數的現象，即以法定下限申報繳費基數。員工在職時雙方相安無事，一旦公司提前解散，員工要靠領取失業保險來過日子，而失業保險領取的金額較低，低報社保的問題就會產生員工希望公司補足過往不足部分，因而產生爭議。

◆勞工相關法規

1. 《勞動合同法》第四十二條、四十四條、四十五條、四十六條、四十七條
2. 無錫市《對「關於外資企業依法破產、解散時醫療期內職工和懷孕期、產期、哺乳期內的女職工勞動關係及相關待遇處理的請示」的復函》第二條
3. 《中華人民共和國社會保險法》
4. 《最高人民法院關於適用〈中華人民共和國公司法〉若干問題的規定（二）》
5. 《外資非正常撤離中國相關利益方跨國追究與訴訟工作指引》

參、稅務篇

Q1. 中國大陸稅局對清算的公司查幾年的帳？

A1.

依據 2016 年 1 月 1 日實施的中國大陸《會計檔案管理辦法》附表 1「企業和其他組織會計檔案保管期限表」規定，會計原始憑證保管期限為 30 年，不過在欲清算的公司沒有涉及稅務稽查的查核程式時，中國大陸稅務機關對於清算的公司一般會往前查核 3-5 年帳冊。

Q2. 清算後，銀行若有剩餘資金，可否不匯出境外而挪作他用？是否需要在中國大陸再繳稅？

A2.

1. 對於公司清算後的剩餘資金，若不願匯出境外，而將其在中國大陸進行投資時，必須向外匯管理局提出申請，此時無需再課稅。但若要將剩餘資金匯出境外給投資方時，匯出的金額可分為原始投資以及未分配利潤兩種。
2. 當發生剩餘資金小於原始投資金額時，意謂著產生投資的虧損，此時匯出資金無須課稅，甚至剩餘資金等於原始投資的資金也無須課稅；當剩餘資金超過當初的原始投資金額需要匯出時，超出的部分須作為利潤匯出的方式處理。
3. 是否需課稅？視以下不同情況分析，如：2007 年 12 月 31 日之前的累積未分配的利潤，在 2008 年以後分配給境外股東的，免徵企業所得稅；2008 年 1 月 1 日及以後年度新增的利潤分配給境外股東的，須按照 10% 的稅率徵收預提所得稅，但不包括外國自然人股東（因境內利潤匯給境外自然人股東暫免徵收個人所得稅）。除非國際條約或相關的稅收協定、安排等，基於「特別法優於普通法」的原則，與境內稅法有不同規定的，則須依照相關的協定或安排中的稅率辦理。

Q3. 中國大陸對於清算所得如何認定及課稅？

A3.

1. 依據《關於企業清算業務企業所得稅處理若干問題的通知》財稅〔2009〕60 號的規定予以課稅，具體如下：
 - (1) 企業全部資產均應按可變現價值或交易價格，確認資產轉讓所得或損失；然後確認債權清理、債務清償的所得或損失。
 - (2) 改變持續經營核算原則，對預提或待攤性質的費用進行處理。
 - (3) 依法彌補虧損，確定清算所得；計算並繳納清算所得稅。
 - (4) 確定可向股東分配的剩餘財產、應付股息等。
2. 在進行稅務註銷前，最好請專業人士事先評估下列問題：會計帳及海關帳是否須要做整理、保稅設備如何處理、是否享受了與經營期限要求有關的租稅優惠或地方稅收返還需要退回、帳載庫存商品是否與實際盤點商品有較大落差、帳載是否有大額的留抵進項稅額、是否有尚未收回的出口退稅款、是否有稅務機關已進入調查或關注的稅務案件、前十年若有關聯交易的稅務申報是否符合當地稅務機關的預期、帳載資產和負債在帳面上清零時可能的稅負等。

Q4.未正常退場時，臺商將面臨何種稅務方面風險？

A4.

- 1.依據中國大陸《稅收徵收管理法》第 44 條規定：「欠繳稅款的納稅人或者他的法定代表人需要出境的，應當在出境前向稅務機關結清應納稅款、滯納金或者提供擔保。未結清稅款、滯納金，又不提供擔保的，稅務機關可以通知出境管理機關阻止其出境。」
- 2.因此，若大陸臺商未正常退場，除依據中國大陸商務部、外交部、司法部、公安部聯合發布《外資非正常撤離大陸相關利益方跨國追究與訴訟工作指引》處理外，另針對不結清應納稅款的公司負責人，中國大陸稅務機關可以不必經由中國大陸法院，直接通知出境管理機關限制其出境。

Q5.直接出售中國大陸公司股權稅負為何？是否會被課土地增值稅？

A5.

- 1.股權出售方須繳納：所得稅(境外無租稅協定適用的個人和法人股東稅率分別為 20% 或 10%)、印花稅(稅率 5%)。
- 2.依據中國大陸《稅務總局關於加強非居民企業股權轉讓所得企業所得稅管理的通知》(國稅函〔2009〕698 號)第三條，股權轉讓所得是指股權轉讓價減除股權成本價後的差額。主要體現在公司未分配利潤或稅後提存的各項基金、不動產升值及人民幣升值。
- 3.為減少股權轉讓稅負，股權轉讓前建議依據財稅〔2008〕1 號文規定，先將屬於免稅的 2007 年 12 月 31 日前累計未分配利潤進行分配後，再行轉讓。
- 4.須注意有些中國大陸稅務機關，會依據國稅函〔2000〕687 號，按實質重於形式的原則，認定這些以股權形式表現的資產主要是土地使用權、地上建築物及附著物，是透過股權轉讓的形式，實質為不動產轉讓，予以徵收土地增值稅。雖中國大陸稅務機關上述處理可能存在爭議，惟依據財稅〔2015〕5 號第五條規定，若股權受讓方是房地產開發企業，仍須被課徵土地增值稅。

Q6.間接轉讓境外控股公司股權，可否規避在中國大陸的稅負？

A6.

- 1.隨著中國大陸相關稅收法律、法規的制定及稅收制度逐漸完善，近期中國大陸稅務機關開始對非居民企業股權轉讓案件，主動介入及查核，不少被查案件涉及間接轉讓權益性投資資產和間接轉讓不動產的競合，使如何徵稅變得複雜，讓境外股權轉讓的稅務風險明顯提高。
- 2.境外控股公司依據國稅函〔2009〕601 及國稅函〔2009〕698 號文，若屬於境外導管公司非實質受益人，境外股權交易將被視為「濫用組織形式等安排間接移轉中國大陸境內企業股權」，必須補繳稅款。又依據中國大陸國家稅務總局《關於非居民企業間接轉讓財產企業所得稅若干問題的公告》(國家稅務總局公告 2015 年第 7 號)，非居民企業通過實施不具有合理商業目的的安排，間接轉讓大陸應稅財產，規避企業所得稅納稅義務的，將被視為直接轉讓大陸應稅財產，進而在中國大陸產生納稅義務。

Q7.資金匯回臺灣，有哪些常用的方式？稅務方面應注意甚麼？

A7.

1. 資金匯回台灣方式包括盈餘匯回、股權或資產轉讓以及簽訂服務合約等方式。關於轉讓股權議題，若企業採直接轉讓中國大陸公司股權，會面臨中國大陸繳納企業所得稅（俗稱資本利得稅）10%的義務，若轉讓方為規避稅負進而透過陰陽合同的方式低報所得，由於中國大陸已開始與各國進行金融涉稅資訊交換，未來透過陰陽合同而被中國大陸稅務機關補稅的風險也因而大增。
2. 若股權轉讓是採間接轉讓中國大陸股權型態，根據中國大陸國家稅務總局公告 2015 年第 7 號《關於非居民企業間接轉讓財產企業所得稅若干問題的公告》，非居民企業通過實施不具有合理商業目的的安排，間接轉讓中國大陸居民企業股權等財產，規避企業所得稅納稅義務的，稅務機關應重新定性該間接轉讓交易，確認為直接轉讓中國大陸居民企業股權等財產。
3. 另外股權轉讓的轉讓價格須考量公允價格，中國大陸公司若擁有土地，則應考慮土地增值的價值。有些稅務機關的公允價格，會要求企業編制未來的現金流量價值來評價，若企業雖然歷年來皆虧損，但進行股權轉讓時，轉讓價格被稅務機關要求以現金流量價值進行評價，也會面臨資本利得稅的風險。

Q8.以個人名義投資中國大陸（直接或間接方式），在退場時的稅務影響及差異為何？

A8.

1. 若是個人直接投資中國大陸公司，中國大陸公司盈餘分配是納入臺灣綜合所得稅計稅基礎，稅率最高 45%。若個人透過境外公司間接投資中國大陸，境外公司分配盈餘給臺灣個人，則此盈餘屬於海外所得，納入基本所得計稅基礎，稅率 20%。
2. 中國大陸公司決定盈餘分配時，中國大陸公司就需代扣繳稅款，屬於臺灣個人直接投資的，目前中國大陸暫免徵收個人所得稅。若是屬於境外公司投資的，則中國大陸公司決議分配盈餘時，境外公司就有繳稅之義務，扣繳稅率 10%。所以企業退場時應考慮中國大陸公司是否有盈餘或是虧損，若公司有盈餘且屬於個人直接投資的投資型態，就要謹慎處理是否面臨較高的臺灣綜合所得稅稅負。

Q9.承上題，以公司名義投資中國大陸（直接或間接方式），退場時的稅務影響及差異為何？

A9.

1. 若企業以公司名義投資中國大陸，則當中國大陸公司盈餘分配後，且此資金已匯回臺灣公司時，納入當年度企業所得稅課稅基礎，稅率 17%。
2. 臺灣企業無論直接或間接投資中國大陸公司，盈餘匯出中國大陸時所扣繳的稅款均可用來抵扣臺灣的營利事業所得稅，所以盈餘匯出中國大陸的中國大陸扣繳稅款並無雙重課稅的問題。若是當初是以直接投資中國大陸公司的方

式，企業選擇轉讓股權退場時，除中國大陸公司需繳納預提所得稅稅款外，也會馬上面臨臺灣營利事業所得稅的議題。而若當初企業選擇間接投資中國大陸公司的方式，企業若直接出售中國大陸公司，雖會繳納中國大陸預提所得稅，但不會馬上面臨臺灣營利事業所得稅的議題。

Q10. 盈餘匯出中國大陸時，臺商是否享有 5% 優惠稅率？是否要先進行審批程序？

A10.

1. 中國大陸已於 2015 年取消對非居民納稅人享受協定待遇的行政審批，其監管採事中和事後管理。所以非居民納稅人符合享受協定待遇條件的，企業盈餘匯出適用 5% 優惠稅率，可在納稅申報時，或通過扣繳義務人在扣繳申報時，自行享受協定待遇，並接受稅務機關的後續管理。
2. 但臺商仍應注意稅總發〔2015〕128 號的規定，即享受稅收協定股息、利息、特許權使用費或財產收益條款待遇的非居民納稅人，稅務機關將於季度終了 3 個月內對該季度享受稅收協定待遇情況進行抽查，同一條款的抽查比例不低於該季度享受該條款待遇非居民納稅人戶數的 30%。

Q11. 中間控股公司是否設立一個與中國大陸簽有租稅協定的第三地公司（如香港公司）即可享受盈餘匯出的 5% 優惠稅率？

A11.

臺商若透過設立中間控股公司轉投資中國大陸，中間控股公司要享受租稅協議中盈餘匯出 5% 優惠稅率，須符合受益所有人的身分。是否符合受益所有人的條件，由當地稅務機關判定，下列因素不利於對申請人「受益所有人」身分的認定：

1. 申請人有義務在規定時間內，將所得的全部或絕大部分，支付或派發給第三國居民。
2. 除持有所得據以產生的財產或權利外，申請人沒有或幾乎沒有其他經營活動。
3. 在申請人是公司的情況下，申請人的資產、規模和人員配置較小，與所得數額難以匹配。
4. 對於所得或所得據以產生的財產或權利，申請人沒有或幾乎沒有控制權或處置權。
5. 締約對方國家對有關所得不徵稅或免稅，或徵稅但實際稅率極低。
6. 在利息據以產生和支付的貸款合同之外，存在債權人與第三人之間在數額、利率和簽訂時間等方面相近的其他貸款或存款合同。
7. 在特許權使用費據以產生和支付的版權、專利、技術等使用權轉讓合同之外，存在申請人與第三人之間在有關版權、專利、技術等的使用權或所有權方面的轉讓合同。

◆稅務相關法規

1. 中華人民共和國企業所得稅法及實施細則
2. 財稅字〔1994〕20 號《財政部、國家稅務總局關於個人所得稅若干政策問題的通知》
3. 國稅函〔2009〕601 號《國家稅務總局關於如何理解和認定稅收協定中「受益所有人」的

通知》稅總發〔2015〕128號國家稅務總局關於印發《非居民納稅人享受稅收協定待遇管理規程（試行）》的通知

4. 《關於企業清算業務企業所得稅處理若干問題的通知》財稅〔2009〕60號之三。
5. 《稅收徵收管理法》第44條
6. 《外資非正常撤離大陸相關利益方跨國追究與訴訟工作指引》之三、六
7. 《國家稅務總局關於加強非居民企業股權轉讓所得企業所得稅管理的通知》（國稅函〔2009〕698號）之三
8. 《關於企業所得稅若干優惠政策的通知》財稅〔2008〕1號之四
9. 《國家稅務總局關於以轉讓股權名義轉讓房地產行為徵收土地增值稅問題的批復》國稅函〔2000〕687號之全文
10. 《關於企業改制重組有關土地增值稅政策的通知》財稅〔2015〕5號之五
11. 《關於非居民企業間接轉讓財產企業所得稅若干問題的公告》（國家稅務總局公告2015年第7號）

肆、房產土地篇

Q1.臺商在中國大陸投資土地（廠房）之型態為何？

A1.

臺商在中國大陸投資土地（廠房）可分為直接取得與間接取得，分別說明如下：

1. 直接取得包括：

(1)出讓：指國家以土地所有者的身分，將土地在一定年限內讓與土地使用人，並由其支付出讓金的行為。其方式又可分為：

- a. 招標、拍賣、掛牌出讓：指透過發布招標公告或透過發布拍賣公告進行出讓。
- b. 協議出讓：指以協定方式將土地出讓給使用者，並由其支付土地出讓金。
- c. 劃撥出讓：是指用地者繳納補償、安置等費用後使用土地，或者由政府將土地無償交給土地使用人使用。

(2)租賃：指國家將國有土地出租給使用者使用，由使用者支付租金的行為。其方式亦可分為：a.協議租賃。b.招標、拍賣、掛牌租賃。

2. 間接取得包括：

(1)轉讓：指透過受讓方式自原使用人處取得土地使用權。其方式分為：
a.買賣。b.交換互易。c.贈與。

(2)轉租：指將取得之土地使用權單獨或者隨同地上建築物、其他附著物租賃給他人使用，由他人向其支付租金的行為。

Q2.退場時，臺商如何處理上述土地（廠房）？

A2.

正常情形下，一般自行決定之處理方式可分為：

1.轉股：包括「股權轉讓」和「股份轉讓」。「股權轉讓」是指有限責任公司的股東將其持有的股權出讓給他人；股份有限公司的股權轉讓即是「股份轉讓」。轉股後，公司所屬財產自亦隨同轉讓。

2.土地（廠房）轉讓：透過出讓方式取得的土地使用權屬於外商投資企業的自有財產，可以轉讓或作其他處分。透過劃撥方式取得土地使用權不得轉讓、出租、抵押，如需轉讓、出租、抵押應按規定先補辦出讓手續，補交出讓金後方可。

3.出租：公司可將自己閒置的土地、廠房等出租給其他公司。惟在出租過程中應審慎處理簽約等事宜，否則將來會有收租、收房困難等風險。

4.合作開發：臺商也可利用近來高漲之土地（廠房）價格，與房地產開發商合作開發，甚至與其他之產業結盟；進而為原有之企業注入活水，再創輝煌。

5.結業清算：分為「非破產清算」和「破產清算」。公司可依法清理公司債權債務，處理公司剩餘財產並分配。

Q3.投資經營不善時，在處理土地（廠房）將面臨何種風險？

A3.

當企業經營已遇到極大困境，甚至深陷多起訴訟，資不抵債，其將面臨下列後果：

- 1.被執行拍賣：在公司面臨訴訟並無力履行義務時，對方當事人往往會持生效判決等，依《中華人民共和國民事訴訟法》之規定申請法院強制執行，公司的土地（廠房）使用權往往成為被執行的財產，遭法院查封、拍賣、變價後分配給各債權人。
- 2.破產重整與破產清算：依據中國大陸《破產法》第2條及第7條的規定，企業法人不能清償到期債務，並且資產不足以清償全部債務或者明顯缺乏清償能力的，其債權人可以向人民法院提出「重整」、「和解」或者「破產清算」申請。或者，企業法人已解散，但未清算或者未清算完畢，資產不足以清償債務的，依法負有清算責任的人應當向人民法院申請破產清算，破產清算中破產管理人應當及時擬定「破產變價方案」，提交「債權人會議」討論，並經會議通過或人民法院裁定後，適時變價出售破產財產，並將其分配予債權人。

Q4.退場時，處理中國大陸土地（廠房）時應注意事項為何？

A4.

- 1.首先臺商在中國大陸投資土地（廠房）前，應先在評估過程中，了解本身投資模式，如外商獨資、合資等，且應辨別取得各種土地（廠房）方式之差異所在，才不致影響日後應有的權利，尤其在面臨當地政府因公共利益需要徵收土地時，如遇到當地政府不依法徵收或補償標準過低等問題，均應力爭自有之權利。日後如欲退場時，如何規劃退場的機制，將退場成本合法合理降至最低，並需結合中國大陸的法律法規和可能存在的處理風險，再依照客觀環境、行業狀況、個別意願、條件等等因素，及早作有計畫性規劃，選擇對自己最有利之方案，如此方不致損及多年得來不易之投資收益。
- 2.建議有意退場之臺商可以考慮選擇採取以下方式：
 - (1)股權轉讓：是目前臺商最為普遍使用、簡單及快速之方式，可優先考慮。
 - (2)土地（廠房）轉讓：臺商宜審慎評估並確認本身擁有之權屬文件暨相關法律法規後，再選擇處分方式，以免遭不必要之損失。

◆房產土地相關法規

- 1.《中華人民共和國城鎮國有土地使用權出讓和轉讓暫行條例》第三條、第四條、第十三條、第十九條、第二十二條、第二十三條、第二十五條、第四十四條、第四十五條
- 2.《中華人民共和國公司法》第二十七條、第七十一條、第一百三十七條、第一百三十八條、第一百八十條、第一百八十三條
- 3.《中華人民共和國民事訴訟法》第二百四十二條
- 4.《最高人民法院關於人民法院民事執行中拍賣、變賣財產的規定》第一條
- 5.《中華人民共和國企業破產法》第二條、第七條

伍、海關物流篇

Q1.退場時，何種情況下需進行海關登記註銷？

A1.

1. 臺商在中國大陸若有從事進出口業務，則通常都有辦理海關進出口收發貨人登記備案，因此若計畫進行退場，則此項登記備案亦應辦理註銷登記。
2. 另依據中國大陸國家工商行政管理總局、商務部、海關總署、國家外匯管理局四部門於2006年4月24日聯合發布之《關於外商投資的公司審批登記管理法律適用若干問題的執行意見》第23條要求，與2014年2月18日發布的《工商總局關於修訂外商投資企業登記書式的通知》附件1規範均指出，臺商若要退場而辦理註銷登記時，所提報之清算報告均應載明已經辦理完結的稅務、海關納稅手續的情況，故海關作業相關登記註銷必然應於清算報告編制前完成。

Q2.如何辦理海關登記的註銷？相關程序為何？

A2.

1. 在退場程序中，海關相關登記的註銷作業並不屬於繁雜的程序，相關程序依據海關總署2014年2月13日發布之《中華人民共和國海關報關單位註冊登記管理規定》第22條與第32條第1款之規定，臺商應當以書面形式向註冊地海關辦理註銷手續。
2. 海關在核實申請人已辦結所有海關手續後，作出註銷報關註冊登記許可的書面決定，同時辦結其報關註冊登記註銷手續。臺商憑《報關企業註冊登記許可申請受理決定書》領取加蓋海關行政公章的《註銷報關企業註冊登記許可決定書》，同時將《報關企業註冊登記證書》繳回海關。

Q3 退場時，是否也應辦理報檢企業的註銷？相關的程序為何？

A3.

1. 臺商若從事進出口業務，通常也會申請為自理報檢企業，也就是指經所在地出入境檢驗檢疫機構註冊登記並取得報檢單位代碼的企業，能依法自主辦理出入境檢驗檢疫事宜。故若要退場之企業，也應該依據大陸國家質檢總局2015年4月1日開始施行之《出入境檢疫檢疫報檢企業管理辦法》第18條前段與第19條之規定，辦理註銷報檢企業備案信息，以避免產生法律責任。
2. 辦理註銷報檢企業備案信息採用網上申請、現場確認的方式進行，應準備《自理報檢單位終止登記備案申請表》與交還《自理報檢單位備案登記證書》。

Q4.從事「加工貿易」的臺商，退場時易面臨何種問題？

A4.

臺商在退場程序中，若對海關部份產生困擾，主因恐多是從事「加工貿易」所造成的，因其持有之材料多屬保稅，而在平時的產銷過程中就未進行有效的控管與整理，以致造成「不平衡」或是「帳料不平」等情況，甚至有未編制「海關帳」等情事，或有監管設備未解除監管、海關案件未結案等特殊情況，而這些平時的疏失，也就造成臺商退場時之難題。相關問題主要可以歸納為幾個部分：

1. 合同操作不當，其設定之材料單耗、物料分類與實際生產情況之耗料或是產品分類產生誤差，而誤差的累積也就造成了保稅合同的料帳不一致。
2. 轉廠控制不當，有進行「深加工結轉」的臺商，由於與上下游之客商亦是進行保稅料件之流轉，其往來過程中，若有對帳資料有誤，或是轉廠作業產生超轉或是空轉，一樣會造成保稅合同的料帳不一致。
3. 倉庫管理不當、生產不良率高、在產品失控，以致料件實物與合同申請之預劃產生嚴重誤差。
4. 保稅設備的管理與相關單據的保存不確實。

Q5.承上題，臺商退場時應如何因應？

A5.

對於上述產生之問題，應該於退場程序開始前改善完成，才能避免對退場作業產生影響，其因應可以從幾個方面著手：

1. 重新檢視相關作業，包括海關登記、所有相應報關單、海關帳的編制等等，對於未完備之程序與表單應補辦完成。
2. 對於正在執行中的保稅合同進行核銷，對於不足短缺的部分補足或申報，務必使相關合同都能順利核銷。
3. 與上下游客商進行核實對帳並結清，避免後續產生應結未結、應轉未轉之困擾。
4. 重新盤點所有的保稅設備，並進行解除監管處理。

此外，對於不同企業的特殊情況，都需進行清查測試並進行改善除錯，才可以避免產生更嚴重的問題或是經濟損失。

◆海關物流相關法規

1. 《中華人民共和國公司法》第 183 條
2. 《外商投資企業設立及變更備案管理暫行辦法》第 6 條
3. 《關於外商投資的公司審批登記管理法律適用若干問題的執行意見》第 23 條
4. 《工商總局關於修訂外商投資企業登記書式的通知》附件 1
5. 《海關報關單位註冊登記管理規定》第 22 條、第 32 條
6. 《出入境檢疫檢疫報檢企業管理辦法》第 18 條、第 19 條

陸、資金匯回篇

Q1. 臺商如果要退場匯回資金，在中國大陸應先辦理哪些手續作為申請匯回資金之依據？

A1.

1. 臺商公司除了因為經營不善而由股東會決議解散外，亦可因為公司章程規定的營業期限屆滿、公司章程規定的其他解散事由出現，以及公司合併解散等情形，而進行解散。公司解散後即要依法進行資產負債的清算，其中包括：
 - (1) 資產清理：包括土地、廠房、機器設備、存貨、其他動產、應收帳款等。
 - (2) 負債清理：包括對政府的負債例如稅務、海關、銀行負債、私人債務、員工債務（勞動負債）、應付貨款帳款、三角債等。
2. 辦理清算完成後，依據合法清算的結果，作為剩餘財產分配的依據，並依據投資股東之股權比例分配剩餘財產。依據剩餘財產分配辦理資金匯回投資股東，應向外資審批機關提交清算報告，並撤銷批准證書，其中包括向稅務局、海關部門申請註銷稅務證、進出口證，向工商機關申請註銷法人登記證，辦理銀行銷戶、外匯、財政、技監、統計、公安等部門註銷手續。類此解散清算文件，即可作為資金匯回之依據。

Q2. 臺商退場，辦理解散清算後有剩餘資金，在辦理註銷銀行帳戶前，應注意哪些問題？

A2.

1. 在通常情況下，申請註銷企業在完成工商等全部政府部門的註銷後，再辦理企業剩餘資金匯出和銀行帳戶註銷等作業，以免資金匯出後，再辦理工商註銷等手續所需要的費用在結算時會產生諸多不便。
2. 但在實務上，有些地區的工商部門要求企業辦理註銷登記時同時繳銷公章，如公章先繳銷，則在後面辦理剩餘資金的匯出和帳戶註銷時就會遇到無公章可用的障礙，因此只能將剩餘資金匯出及銀行帳戶的註銷提至工商註銷登記之前。
3. 建議企業在辦理工商註銷時，應向工商登記部門確認是否需要繳銷公章（法人章），若無需同時繳銷公章，則可以在辦理完工商註銷手續後，再辦理剩餘資金的匯出及銀行帳戶註銷手續。企業則需預估隨後將發生的費用，保留部分現金予清算人員手中以應對隨後的費用支出。因此，企業宜主動諮詢當地主管部門以及專業人士的意見，以確保企業退場資金匯出的順暢。

Q3.臺商退場的剩餘資金，如欲匯出境外，應辦理哪些申報？

A3.

1. 中國大陸結匯匯出申報：依據中國大陸《外匯管理條例》第 22 條規定，資本項目外匯支出，應當按照國務院外匯管理部門關於付匯與購匯的管理規定，憑有效單證以自有外匯支付或者向經營結匯、售匯業務的金融機構購匯支付。應當經外匯管理機關批准的，應當在外匯支付前辦理批准手續。依法終止的外商投資企業，按照國家有關規定進行清算、納稅後，屬於外方投資者所有的人民幣，可以向經營結匯、售匯業務的金融機構購匯匯出。
2. 匯回國內之申報：臺商匯回資金，其為股利盈餘者，僅需檢附經濟部原核准（備）直接投資文件及投資事業分配股利（盈餘）相關文件；為轉讓、減資或撤資款項者，則檢附經濟部核准轉讓、減資或撤資文件或備查投資文件，逕洽指定銀行辦理即可。因此，臺商在辦理中國大陸公司撤資程序完成時，也應向經濟部取得核准撤資或報備文件，以利於向往來外匯銀行辦理資金之匯回。

Q4.臺商退場資金可否利用個人名義或他人名義匯出？

A4.

1. 依據中國大陸《個人外匯管理辦法實施細則》第 2 條規定，對「個人結匯（指境內及境外個人）」和「境內個人購匯」實施年度總額管理，年度總額為每人每年等值五萬美元，在年度總額內的結匯及購匯，憑本人有效證件在銀行辦理。
2. 上述所謂「結匯」是指以外幣兌換成人民幣；而「購匯」則是指以手中的人民幣購買外匯。臺商撤資時欲將手中的人民幣兌換成外幣匯出即屬「購匯」。
3. 因此，境外人士（含臺商個人）僅有「結匯」的年度總額，並無「購匯」的年度總額。亦即在每年累計等值美金五萬元以內，臺商可不需檢附任何憑證而將手中的外幣兌換成人民幣；若需將手中人民幣兌換成外幣（購匯）匯回國內，則不論金額大小皆需檢附相關憑證，無法拆分給數人分別匯出，而且須準備資料向銀行或國家外匯管理局提出申請購匯匯出。因此無法利用他人名義購匯匯出。

Q5.臺商退場資金匯回國內，是否涉及國內課稅問題？

A5.

1. 以公司名義將撤資資金匯回國內：如產生投資收益，應合併境內外所得課徵 17% 營利事業所得稅。但其來自境外或中國大陸地區之所得已繳納之稅額，得自應納稅額中扣抵，但其扣抵數額有限制，不得超過因加計其境外或大陸地區之所得，而依臺灣地區適用稅率計算增加之應納稅額。
2. 以個人名義將撤資資金匯回國內：
 - (1) 個人直接投資且撤資資金直接匯回國內，如產生投資收益，中國大陸所得視作國內所得，納入個人所得稅申報。但其中國大陸所得已繳納之稅額，得自應納稅額中扣抵，但其扣抵數額有限制。
 - (2) 個人間接投資，退場資金先匯往第三地公司再匯回國內，如產生投資收益，可視為海外所得（中國大陸地區以外之來源所得，含港澳地區），最高課徵 20%。但海外所得如已依所得來源地法律規定繳納所得稅，得於限額內，扣抵所得基本稅額。

◆資金匯回相關法規

1. 中國大陸《公司法》第 181 條規定
2. 中國大陸《外匯管理條例》
3. 中國大陸《個人外匯管理辦法實施細則》，中國大陸國家外匯管理局《關於進一步完善個人外匯管理有關問題的通知》匯發〔2015〕49 號
4. 我國「所得稅法」，「臺灣地區與大陸區人民關係條例第 24 條」，《所得基本稅額條例》第 13 條但書規定
5. 我國中央銀行「外匯收支或交易申報辦法」及「銀行業輔導客戶申報外匯收支或交易應注意事項」相關規定

柒、一般法律問題篇

Q1. 臺商以非正常方式結束營業，會產生何種民事上的法律風險與責任？

A1.

1. 在民事上，主要涉及勞動爭議、合同和金融債權等方面。除勞動爭議另有專篇討論外，就合同及債權糾紛而言，涉及到供應商或其他投資、交易的合同主體（諸如投資夥伴、交易的購買方、代工業者等）的民事合同法律關係、臺資股東和實際控制人與陸方投資者、合作者之間的有關臺資企業合同法律關係，以及債權債務主體之間及客體之間的權利義務變化問題。
2. 臺商以非正常方式自中國大陸退場是一種重大違約行為，勢必導致其投資企業簽訂的大量合同無法履行，引發原材料供應商等上游企業催收貨款，產品購買方要求交付產品，為企業提供加工承攬的服務型企業要求支付服務費用等大量的違約訴訟案件。依據中國大陸《外資非正常撤離大陸相關利益方跨國追究與訴訟工作指引》及中國大陸最高人民法院《關於適用公司法若干問題的規定（二）》的規定，不履行正常清算義務致債權人造成損失的，作為有限責任公司的股東、股份有限公司的控股股東和董事以及公司實際控制人的外國企業或個人仍應承擔相應民事責任，對公司債務承擔連帶清償責任。

Q2. 承上題，會產生何種刑事上的法律風險與責任？

A2.

1. 臺商以非正常方式自中國大陸退場，在刑事上，主要涉及大陸刑法虛假出資、抽逃出資、合同詐騙、金融票據詐騙、逃避追繳欠稅、拒不支付勞動報酬罪等相應的刑事罪名，如果該等行為構成犯罪，將涉及刑事責任追究的問題。
2. 中國大陸與許多國家簽訂《刑事司法協助條約》、《引渡條約》等雙邊協定，也和我國簽訂《海峽兩岸共同打擊犯罪及司法互助協議》，陸方相關利益方得以上述協議或協定進行跨國追債和追訴犯罪嫌疑人。
3. 依據《外資非正常撤離大陸相關利益方跨國追究與訴訟工作指引》，臺商以非正常方式自中國大陸退場事件發生後，如涉及刑事犯罪，陸方當事人在及時向有關司法部門申請刑事案件立案，大陸有關主管部門在立案後，可視具體案情依據《引渡條約》，對惡意逃避欠稅，稅額巨大，涉嫌犯罪的嫌疑人員，向犯罪嫌疑人逃往的有關締約國提出引渡、遣送請求或刑事訴訟管轄轉移請求，以確保犯罪嫌疑人受到法律追究，維護其利益。

Q3. 臺商在中國大陸結束營業，如未妥善處理一般債權債務，在民事審判階段，會受到境管限制嗎？

A3.

1. 依據中國大陸《出境入境管理法》第 12 條規定，凡有未了結的民事案件，人民法院可以決定不准出境。次按中國大陸最高人民法院公佈第二次全國涉外商事海事審判工作會議紀要，對於人民法院在審理涉外商事糾紛案件中，

同時具備下列條件的有關人員，可以採取措施限制其出境：

- (1) 確有未了結的涉外商事糾紛案件。
 - (2) 被限制出境人員是未了結案件中的當事人或者其法定代表人、負責人。
 - (3) 有逃避訴訟或者逃避履行法定義務的可能。
 - (4) 其出境可能造成案件難以審理、無法執行的。
2. 再按中國大陸最高人民法院等單位共同作出《關於依法限制外國人和中國公民出境問題的若干規定》第 2 條第 4 項規定：「有未了結民事案件（包括經濟糾紛案件）的，由人民法院決定限制出境並執行，同時通報公安機關。」
3. 因此，在民事審判階段如未妥善處理一般債權債務，不論是民事案件、商事案件或者經濟案件，依照上述各該法律、會議紀要及若干規定通知的規定，大陸人民法院自然可以決定涉案的臺商不准出境。

Q4.承上題，在民事強制執行階段，會受到境管限制嗎？

A4.

1. 在民事強制執行情序中，被執行人不履行法律文書所確定之義務時，依中國大陸民事訴訟法第 235 條規定，執行法院可以依職權或者依申請執行人的申請，對被執行人限制出境。
2. 又依中國大陸最高人民法院「關於適用《民事訴訟法》執行情序若干問題的解釋」第 37 條規定：「被執行人為單位的，可以對其法定代表人、主要負責人或者影響債務履行的直接責任人員限制出境。」，亦即如果臺商在大陸設立的公司有積欠債務，經過法院判決確定需要償還的，若公司仍不清償，債權人可以向法院申請強制執行，依照上開司法解釋的規定，法院對被執行人為單位的，可以對其法定代表人、主要負責人或者影響債務履行的直接責任人員限制出境。
3. 此外，中國大陸稅收徵收管理法第 44 條規定：「欠繳稅款的納稅人或者他的法定代表人需要出境的，應當在出境前向稅務機關結清應納稅款、滯納金或者提供擔保。未結清稅款、滯納金，又不提供擔保的，稅務機關可以通知出境管理機關阻止其出境。」，換言之，稅務機關可不用經過法院，逕行通知出境管理機關限制其出境。

Q5.承 Q3，在刑事偵查、審查起訴或審判階段，會受到境管限制嗎？

A5.

1. 按中國大陸《出境入境管理法》第 12 條規定，凡有被判處刑罰尚未執行完畢或者屬於刑事案件被告人、犯罪嫌疑人的，人民法院可以決定不准出境。
2. 次按中國大陸最高人民法院等單位共同作出《關於依法限制外國人和中國公民出境問題的若干規定》第 3 條規定，人民法院、人民檢察院、公安機關和國家安全機關在限制外國人和中國大陸公民出境時，可以分別採取以下辦法：
 - (1) 向當事人口頭通知或書面通知，在其案件（或問題）了結之前，不得離境。
 - (2) 根據案件性質及當事人的具體情況，分別採取監視居住或取保候審的辦

法，或令其提供財產擔保或交付一定數量保證金後准予出境。

3. 由上述各該規定可知，在刑事偵查、審查起訴或審判階段，屬於刑事案件被告人、犯罪嫌疑人的，大陸人民法院有權作出限制出境的決定，被限制出境的前提是「在其案件（或問題）了結之前」，或者被實施「監視居住或取保候審」的強制處分，或者是未提供財產擔保或交付一定數量保證金，但是需要由人民法院審酌具體個案決定之。

◆一般法律問題相關法規

1. 中國大陸《外資非正常撤離大陸相關利益方跨國追究與訴訟工作指引》（商資字〔2008〕323號）
2. 中國大陸最高人民法院《關於適用公司法若干問題的規定（二）》
3. 《海峽兩岸共同打擊犯罪及司法互助協議》
4. 《外資非正常撤離大陸相關利益方跨國追究與訴訟工作指引》
5. 《出境入境管理法》（2013年7月1日起施行）
6. 中國大陸最高人民法院公佈第二次全國涉外商事海事審判工作會議紀要（2005年11月15日）
7. 《關於依法限制外國人和中國公民出境問題的若干規定》
8. 「關於適用《民事訴訟法》執行程序若干問題的解釋」第37條
9. 中國大陸稅收徵收管理法第44條

編輯名錄

◆臺商張老師團隊（依姓氏筆劃序）

李永然（永然聯合法律事務所所長）

吳學勵（北京大成〔深圳〕律師事務所律師）

林永法（三泰管理顧問公司董事長）

姜志俊（翰笙法律事務所主持律師）

倪 維（海峽兩岸企管顧問股份有限公司資深顧問師）

陳文孝（勤業眾信聯合會計師事務所稅務部執行副總經理）

陳揚傑（經曜管理諮詢有限公司專案顧問部協理）

張聰德（兩岸經華諮詢顧問股份有限公司總經理）

蔡世明（上海博恩律師事務所主持律師）

蕭新永（遠通國際經營管理顧問公司總經理）