

一、我国增值税制度的建立与发展

- 1、1984 年 10 月：试行
- 2、1994 年 1 月 1 日：全面推行，（限于销售及进口货物、加工修理劳务）
- 3、2012 年 1 月 1 日：营改增试点



4、2017-11-19 国务院公布了第 691 号令，决定废止《中华人民共和国营业税暂行条例》，同时对《中华人民共和国增值税暂行条例》进行修改。

二、增值税的专用名词解释

1、电子发票

电子发票是在购销商品、提供或者接受服务以及从事其他经营活动中，开具、收取的数据电文形式的收付款凭证。电子发票与传统发票的区别主要有两点：一是从传统的物理介质发展为数据电文形式，二是打破了纸质发票作为会计记账档案电子记账的条件。

2、纳税人

在中华人民共和国境内销售货物、提供加工修理修配劳

务、销售服务、销售无形资产、销售不动产，以及进口货物的单位和个人，为增值税的纳税人。

3、应纳税额

小规模纳税人发生应税销售行为，实行按照销售额和征收率计算应纳税额的简易办法，并不得抵扣进项税额。应纳税额计算公式：应纳税额=销售额×征收率。一般纳税人销售货物、劳务、服务、无形资产、不动产，应纳税额为当期销项税额抵扣当期进项税额后的余额。应纳税额计算公式：应纳税额=当期销项税额-当期进项税额

4、销项税额

纳税人发生应税销售行为，按照销售额和条例规定的税率计算收取的增值税额，为销项税额。销项税额计算公式：销项税额=销售额×税率

5、进项税额

纳税人购进货物、劳务、服务、无形资产、不动产支付或者负担的增值税额，为进项税额。

6、网上认证

是指纳税人自行通过发票扫描仪，将增值税专用发票抵扣联上主要信息，进行税务局认证。

7、新老工程

确定建筑工程新老项目：一般纳税人为建筑工程老项目提供的建筑服务，可以选择适用

浅谈增值税

简易计税方法计税。建筑工程老项目，是指《建筑工程施工许可证》注明的合同开工日期在 2016 年 4 月 30 日前的建筑工程项目及未取得《建筑工程施工许可证》的，建筑工程承包合同注明的开工日期在 2016 年 4 月 30 日前的建筑工程项目。

8、**年应税销售额**：是指纳税人在连续不超过 12 个月或四个季度的经营期（含未取得收入的月份）累计应征增值税销售额，包括：1.纳税申报销售额、2.稽查补销售额、3.纳税评估调整销售额

三、增值税的税率和征收率

1、**税率**：当前，一般纳税人适用的税率有四档税率：16%、10%、6%、0%等。

A、适用 16% 税率

销售货物或者提供加工、修理修配劳务以及进口货物；提供有形动产租赁服务。

B、适用 10% 税率

交通运输服务 邮政服务、电信服务（基础电信服务：利用固网、移动网、互联网提供语音通话服务，及出租出售宽带、波长等网络元素）、建筑服务（工程服务、安装服务、修缮

服务、装饰服务、其他，如钻井（打井）、拆除建筑物、平整土地、园林绿化等）等、

C、适用 6% 税率

电信服务（增值电信服务：提供短信、电子数据和信息传输及应用服务、互联网接入服务等）、建筑服务、金融服务、提供现代服务业服务（有形动产租赁服务除外，如：研发和技术服务、鉴证咨询服务等）、生活服务（餐饮住宿服务、居民日常服务，如：摄影扩印等）等。

D、适用 0% 税率

出口货物等特殊业务。2、**征收率**，小规模纳税人适用征收率，征收率为 3%、5%

A、一般纳税人销售自产的下列货物，可选择按照简易办法依照 3% 征收率计算缴纳增值税：

- a. 县级及县级以上小型水力发电单位生产的电力。小型水力发电单位，是指各类投资主体建设的装机容量为 5 万千瓦以下（含 5 万千瓦）的小型水力发电单位。
- b. 建筑用和生产建筑材料所用的砂、土、石料。
- c. 以自己采掘的砂、土、石

料或其他矿物连续生产的砖、瓦、石灰（不含粘土实心砖、瓦）。d. 用微生物、微生物代谢产物、动物毒素、人或动物的血液或组织制成的生物制品。

e. 自来水。

f. 商品混凝土（仅限于以水泥为原料生产的水泥混凝土）。

B、小规模纳税人销售、出租其取得的不动产为 5% 的征收率，2016 年 5 月 1 日起，销售、出租其 2016 年 4 月 30 日前取得的不动产，房企销售的老项目，可以选择适用简易计税方法，依 5% 征收率计算应纳税额。

四、不得开具增值税专用发票的情形
一般纳税人和自行开具专用发票试点的小规模纳税人有下列销售情形，不得开具增值税专用发票：

- 1、向消费者个人销售货物或者提供销售服务、无形资产或者不动产（单纯餐饮服务属于个人消费，不能开具增值税专用发票）；
- 2、销售免税货物或者提供免征增值税的销售服务、无形资产或者不动产，另有规定除外；
- 3、经纪代理服务，向委托方收取的政府性基金或者行政事业性收费；
- 4、提供旅游服务选择按扣

除向旅途服务购买方收取并支付的住宿费、餐饮费、交通费、签证费、门票费和其他跟团旅游企业的旅游费用缴纳增值税的，向旅游服务购买方收取并支付的上述费用；

5、金融商品转让；

6、提供签证代理服务，向服务接受方收取并代为支付的签证费、认证费。

7、销售旧货，按简易办法依 3% 征收率减按 2% 征收增值税的。

8、销售自己使用过的固定资产，适用按简易办法依 3% 征收率减按 2% 征收增值税政策的。（这种情形是可以放弃减税的，按照简易办法依照 3% 征收率缴纳增值税，就可以开具增值税专用发票）

9、商业企业一般纳税人零售的烟、酒、食品、服装、鞋帽（不包括劳保专用部分）、化妆品等消费品；

10、2016 年 4 月 30 日前签订融资性售后回租合同且选择按扣除向承租方收取的价款本金以及对外支付利息方法缴纳增值税的纳税人，向承租方收取的有形动产价款本金；

11、增值税一般纳税人的单采血浆站销售非临床用人体血液选择简易计税的。

财务部 赵莉

第三分公司开展消防安全知识培训

11 月 7 日上午，根据公司 119 消防工作日要求，为了进一步加强我公司全体员工消防安全意识，全力普及消防安全知识，推进分公司消防安全宣传工作，三分公司邀请西安市公安消防培训机构晁爽昕教官来我分

公司开展消防安全知识培训讲座，由分公司经理闫昭同志，书记安宁同志和工会主席韩晓峰同志组织各项目部经理，施工员，安全员等人员在大兴西路项目部会议室开展了消防安全知识培训，参加培训人数共 29 人。

本次消防知识由专业消防教官晁爽昕主持讲解。

培训中，晁教官结合近年来发生的火灾案例，以视频、图片及文字的形式生动的阐述了普及消防安全知识，提升消防意识的重要性，同时从“防火”“灭火”

“逃生”“自救”四个方面详细介绍了火灾的形式过程，自救逃生的方法以及灭火器的种类和操作方法等一系列消防安全知识。

参加培训的人员深受教育并作了详细笔记，本场讲座消防知识深入浅出，引用案例发人深思，通过培训全体员工进一步提升了消防安全意识，掌握了基本消防知识和灭火技能。**第三分公司 王宁**

审判实务中对实际施工人认定探析



近年来，伴随着我国城市化进程的深入，房地产建筑行业得到了长足的发展，房地产行业也成为国内盈利最丰的行业之一，但基于资本的逐利性，没有完整房地产建筑资质的企业都想从中分得一杯羹。部分有相应资质的施工主体拥有工程项目但无法亲自参与每个工程的施工，而部分缺乏施工资质的主体有足够劳动力但缺少机会，因此我国的房地产行业产生了独特的挂靠施工的问题，即无资质的主体挂靠于有资质施工主体名下成为实际施工人，借用其相关证照资质完成工程施工。本文从法律实务的案例入手，结合审判中对实际施工人身份的界定观点进行梳理分析。

一、《建设工程司法解释》：“实际施工人”由来

“实际施工人”这一概念首次出现于《最高人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释》（以下简称《建设工程司法解释》）中：

第 1 条第 2 项规定没有资质的实际施工人借用有资质的建筑施工企业名义签订的建设工程施工合同无效；

第 4 条规定“承包人非法转包、违法分包建设工程或者没有资质的实际施工人借用有资质的建筑施工企业名义与他人签订建设工程施工合同的行为无效。人民法院可以根据民法通则第一百三十四条规定，收缴当事人已经取得的非法所得”；

第 25 条规定“因建设工程质量发生争议的，发包人可以以总承包人、分包人和实际施工人为共同被告提起诉讼”；

第 26 条规定“实际施工人以

转包人、违法分包人为被告起诉的，人民法院应当依法受理。实际施工人以发包人为被告主张权利的，人民法院可以追加转包人或者违法分包人为本案当事人。发包人只在欠付工程价款范围内对实际施工人承担责任。”

第 1 条表述合同因借用资质、实际施工人介入等导致无效的情形；

第 4 条表述此种情形进入诉讼程序后法院的应对原则；

第 25 条表述因此产生纠纷后发包人的救济途径；

第 26 条则着重对实际施工人的权益明确救济保护的方

式。由于实际施工人总伴随合同无效出现，而合同法中亦有对合法施工人的概念表述，对此，最高人民法院民一庭在《最高人民法院建设工程施工合同司法解释的理解与适用》亦明确，《建设工程司法解释》使用“实际施工人”的表述方式，是为区别于合法“施工人”概念，在该解释第 4 条、第 25 条和第 26 条中使用了“实际施工人”的概念，该三处均指无效合同的承包人，如转包人、违法分包合同的承包人、没有资质借用有资质的建筑施工企业名义与他人签订建设工程施工合同的承包人。简言之，施工人为有效合同主体，实际施工人为无效合同之外的第三方主体。

（二）北京高院司法解释：实际施工人范围界定

虽然江苏、广东、浙江等地高院发布的解释文件涉及到实际施工人，但对其内涵范围均未进一步明确。仅《北京市高级人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件若干疑难问题的解答》第 18 条对实际施工人的范围作出明确规

定，即《建设工程司法解释》中表述的“实际施工人”是指无效建设工程施工合同的承包人，即违法的专业工程分包和劳务作业分包合同的承包人、转包人、借用资质的施工人（挂靠施工人）；建设工程经数次转包的，实际施工人应当是最终实际投入资金、材料和劳力进行工程施工的法人、非法人企业、个人合伙、包工头等民事主体。法院应当严格实际施工人的认定标准，不得随意扩大《建设工程司法解释》第二十六条第二款的适用范围。对于不属于前述范围的当事人依据该规定以发包人为被告主张欠付工程款的，应当不予受理，已经受理的，应当裁定驳回起诉。

北京高院对“实际施工人”的范围作出了限缩解释，所谓限缩解释，即为贯彻立法宗旨，将法律条文的文义所涵盖的类型，排除于法律条文的使用范围之外。由于《建设工程司法解释》第 26 条的规定在一定程度上突破了合同相对性，容易导致交易环境的不稳定以及部分主体恶意利用实际施工人制度获取非法利益，因此对于该条规定应审慎适用。北京高院对“实际施工人”的范围所作此种解释，将实际施工人制度所涵盖的类型，排除于《建设工程司法解释》规定的此类适用范围之外，避免在诉讼中滥用实际施工人概念与制度，肆意影响已生效合同法律关系的确定性，以期保护各相关当事人的合法权益。

（三）实际施工人的构成要件

1. 实际施工人属于独立于发包人与承包人之外的第三方主体。正常情形下，发包人与承包人签订建设工程施工合同，由承包人承担主体施工基础上依法对部分工程进行专业分包，但往往部分承包人出于各种因素将工程违法转包或分包给第三方主体进行施工，此时

该第三方主体即为实际施工人。

2. 实际施工人为实际施工建设承担义务的主体。由于承包人承接工程并抽取部分管理费用后，便将与发包人签订的施工合同中约定的权利义务转让给第三方，由第三方完成合同目标工程项目的实际施工建设，第三方主体事实上承担了对本应由承包人承担的施工责任与义务。因此，第三方主体可以作为施工任务的实际承担者，在有效履行合同义务的基础上，主张相应的权利。

3. 承包人与实际施工人所签订的施工合同因违反法律禁止性规定而无效。《建筑法》、《建筑工程施工转包违法分包等违法行为认定查处管理办法（试行）》等法律规定非法转包、违法分包、借用资质（挂靠）等其他违法行为情形下签订的合同无效，这些规定属于强制性禁止性的法律规范。因此《建设工程司法解释》对实际施工人的规定往往伴随着合同无效同时出现，这表明实际施工人与承包人所签订的无效合同亦是实际施工人存在的基础之一。

综上，要界定一个主体是否为实际施工人，应明确其在建设工程合同中所扮演的角色，是假借承包人名义签订并以承包人名义施工，亦或是由承包人承接之后再转包由其作为转承包人施工建设，实际施工人往往并非直接出现在与发包人签订的合同中，实际施工人往往伴随着合同无效出现。顾名思义，实际施工人即为实际承担无效建设工程合同承包方施工义务的第三方主体。建设工程合同虽然无效，但若实际施工人已依照合同约定有效履行了施工建设义务，亦应对其实际施工行为予以认可，其亦有权享有承包人相应的权利，要求相关主体支付工程价款等，从而维护自身合法权益。

一、PPP 是什么？

PPP 是一种新的融资模式（Public—Private—Partnership，即公共部门与私人企业合作模式）。PPP 模式是一种优化的项目融资与实施模式，以各参与方的“双赢”或“多赢”作为合作的基本理念，其典型的结构为：政府部门或地方政府通过政府采购的形式与中标单位组建的特殊目的公司（SPV 公司）签订特许经营合同（特殊目的公司一般是由一家或多家中标的建筑公司、服务经营公司或对项目进行投资的第三方组成的有限责任公司），由特殊目的公司负责项目筹资、建设及经营。政府通常与提供贷款的金融机构达成一个直接协议，这个协议不是对项目进行担保的协议，而是一个向借贷机构承诺将按与特殊目的公司签定的合同支付有关费用的协定，这个协议使特殊目的公司能比较顺利地获得金融机构的贷款。采用这种融资形式的实质是：政府通过给予私营公司长期的特许经营权和收益权来加快基础设施建设及有效运营。

二、PPP 模式的内涵是什么？

PPP 模式的内涵主要包括以下 4 个方面：
第一，PPP 是一种新型的项目融资模式。PPP 融资是以项目为主体的融资活动，是项目融资的一种实现形式，主要根据项目的预期收益、资产以及政府扶持的力度而不是项目投资人或发起人的资信来安排融资。项目经营的直接收益和通过政府扶持所转化的效益是偿还贷款的资金来源，项目公司的资产和政府给予的有限承诺是贷款的安全保障。

第二，PPP 融资模式可以使更多的民营资本参与到项目中，以提高效率，降低风险。这也正是现行

PPP 模式简介

项目融资模式所鼓励的。政府的公共部门与民营企业以特许权协议为基础进行全程合作，双方共同对项目运行的整个周期负责。PPP 融资模式的操作规则使民营企业能够参与到工程项目的确认、设计和可行性研究等前期工作中来，这不仅降低了民营企业的投资风险，而且能将民营企业的管理方法与技术引入项目中来，还能有效地实现对项目建设与运行的控制，从而有利于降低项目建设投资的风险，较好地保障国家与民营企业各方的利益。这对缩短项目建设周期，降低项目运作成本甚至资产负债率都有值得肯定的现实意义。

第三，PPP 模式可以在一定程度上保证民营资本“有利可图”。私营部门的投资目标是寻求既能够还贷又有投资回报的项目，无利可图的基础设施项目是吸引不到民营资本的投入的。而采取 PPP 模式，政府可以给予私人投资者相应的政策扶持作为补偿，如税收优惠、贷款担保、给予民营企业沿线土地优先开发权等。通过实施这些政策可提高民营资本投资工程项目的积极性。

第四，PPP 模式在减轻政府初期建设投资负担和 risk 的前提下，提高工程质量。在 PPP 模式下，公共部门和民营企业共同参与工程项目的建设和运营，由民营企业负责项目融资，有可能增加项目的资本金数量，进而降低资产负债率，这不但能节省政府的投资，还可以将项目的一部分风险转移给民营企业，从而减轻政府的风险。同时双方可以形成互利的长期目标，更好地为社会和公众提供服务。

第四分公司 谢祖康