发票开具请求权的司法救济

在处理商事争议案件过程中,经常会碰到这样的情况,买方在 支付合同价款后,卖方以各种理由拒绝开具发票,这在卖方垄断议 价权的交易中更是屡见不鲜。

当然,如果卖方拒绝开具发票,买方可以向卖方所在地税务机 关举报。但是,由于增值税申报只是按照纳税人本期一般计税方法 或简易计税方法计算缴纳增值税的销售额和销项税额,如果卖方 在申报表中的"未开具发票"栏填报了本期未开具发票收款金额并 完成税款缴纳义务,不存在逃避缴纳税款问题,税务机关很可能无 法强制 其开具发票。

碰到这种情况,买方除了诉诸法院,恐怕也别无他法。

以下, 笔者就着重谈谈发票开具请求权的司法救济问题。

起诉能否获支持

对交易付款方就卖方拒绝开具 发票的行为提起的民事诉讼,司法 实践中,不同法院在不同案件中的 观点可谓截然不同

最高人民法院在中天建设集团 有限公司与新疆温商房地产开发有 限公司建设工程施工合同纠纷案二 审判决〈最高人民法院 (2014) 民 一终字第4号〉和新疆鹏达建筑工 程有限责任公司与哈密营丰房地产 开发有限责任公司建设工程施工合 同纠纷案再审裁定 ((2017) 最高 法民申116号裁定〉中,均支持付 款方要求相对方开具发票的诉讼请

但是, 在朝阳富隆建筑工程有 限公司与辽宁宏丰天运食品有限公 司建设工程施工合同纠纷案中, 最 高人民法院 ((2018) 最高法民申 1395 号裁定〉则认为,开具工程 款发票是富隆公司应承担的法定纳 税义务,而非民事义务,二审法院 驳回宏丰公司该项诉讼请求并无不

通过对各级人民法院公开的裁 判文书进行检索, 民事诉讼中涉及 发票开具诉讼请求的案例不在少

在支持的判决中, 法院认为, 开具发票属于收款方的合同附随义 务, 买方请求开具发票, 构成双方 平等主体之间的合同纠纷, 为避免 再生争议,原告请求应予支持。

但也有很多判决认为, 开具发 票属于税务机关的职责,不属于人 民法院受理范围, 从而驳回原告诉

其基本观点是: 开具发票是 《税收征收管理法》、《发票管理办 法》等税收法律法规规定的付款方 义务,属于行政管理的范畴,并不 必然成为买受人合同上的权利, 在 合同没有明确约定卖方有义务开具 发票的情况下,买方不具有发动民 事诉讼程序的权利。

对此笔者认为,这样的观点是 不妥当的, 对于原告提起要求被告 开具发票的诉讼请求, 法院应判决 支持。

开发票应属合同义务

国务院《发票管理办法》第十 九条从收款方的角度规定, 从事其 经营业务收取款项,应当向付款方

该办法第二十条则从付款方的 角度要求, 所有单位和个人在购买 商品、接受服务以及从事其他经营 活动支付款项,应当向收款方取得

第三十五条进一步明确了纳税 人应当开具而不开具发票的行政法 律后果。

上述三个条文均使用"应当" 一词, 即无论卖方还是买方, 均有 义务开具发票或者取得发票。 区别 在干卖方讳反该项义务需要承担不 利的法律后果,而买方违反则没有 对应的处罚措施。

之所以明确规定交易双方"应 当"承担发票义务,是为实现《发 票管理办法》的立法宗旨。

那么,《发票管理办法》的立 法宗旨是什么呢? 法律条文明确指 出,是"为了加强发票管理和财务 监督,保障国家税收收入,维护经

从上述条文可以看出,《发票 管理办法》设定纳税人开具发票义 务的目的,其一是为了"加强发票 管理和财务监督, 保障国家税收收

在这一点上,加强发票管理和 财务监督是手段,最终目的是"保 障国家税收收入。

因此, 无论税法的本质是采 "权力说"还是"债务说",就保障 国家税收收入而言, 代表国家的税 务机关和纳税人之间构成税务行政 管理法律关系, 纳税人应当开具发 票系行政法上的义务当属无疑。

但是,《发票管理办法》第一 条规定的另一个立法目的,即"维 护经济秩序",则不能简单地认定 为只是公法上的国家管理社会经济 秩序上的要求。

经济秩序, 既包括国家的经济 管理秩序, 当然也应包括交易主体 之间正常的交易关系和交易目标的

这一点在该法第三条关于发票 的定义中得到了明显的体现, 该条 规定: "发票,是指在购销商品、 提供或者接受服务以及从事其他经 营活动中, 开具、收取的收付款凭

从这个定义来看,如果"经济 秩序"中不包括平等交易主体之间 的合同关系,根本就没有必要特别 强调"发票"是交易活动中的"收 付款凭证",因为在税收实体法上,



资料图片

确定纳税义务的,基本上还是采用 的是权责发生制的原则, 款项是否 收付,一般不会影响到国家税收收 入的实现。

因此,从《发票管理办法》相 关条文逻辑关系的角度进行分析, 收款方向付款方开具发票,不仅是 保证国家税收收入实现和维护国家 经济管理秩序的行政法义务, 也是 保障平等交易主体之间的合同关 系、保障合同目的实现的法定合同 义务,将其限定在行政法的范畴, 显然是对法律条文的狭隘理解,是

开发票是否须约定

有些判决中, 法院认为双方在 合同中没有约定卖方在收款后开具 发票,也就不构成双方合同上的义 务, 买方要求开具发票的请求权没

如江苏省高级人民法院在南京 占边贸易经营部与江苏苏宁商业投 资有限公司房屋租赁合同纠纷案 〈(2018) 苏民申 4424 号再审裁定〉 中就认为 本室双方并未在和信合 同中明确约定苏宁公司必须开具和 赁发票, 故开具发票不属于主合同 义务,而系合同的非独立附随义 务, 并不会影响合同目的的实现, 且双方多年的租赁合同履行过程 中,从未就开具发票形成交易惯 例,一,二亩法院以占边经营部要 求苏宁公司开具发票无合同依据判 决驳回其诉讼请求,并无不当。

如前文所述, 卖方向买方开具 发票,已经构成其应向买方承担的 一项法定义务,并不需要双方在合 同中另行约定,原告援引法律条文 就可以支持其诉讼请求。

同样, 在私法领域. 很多法律 决规都会对平等主体之间的权利义 务作出规定,如果有了这些法律规 定后, 仍需要交易双方在合同文本 中一一列明,既无必要,也不可 相反, 实务中有很多案件, 即 使合同没有约定, 法院也是援引法 律条文作出裁判的。

如我国《合同法》第四百一十 条规定, "委托人或者受托人可以 随时解除委托合同", 如果委托合 同中没有约定委托人或受托人任意 解除合同条款,任何一方据此解除 合同, 法院断不能判决认定合同继 续有效。

如在苏州新柏利置业顾问有限 公司与江苏嘉恒房地产开发有限公 司商品房委托代理销售合同纠纷案 中, 最高人民法院 (2013) 民申字 第 1891 号民事裁定认可委托方依 据合同法行使合同解除权。

因此, 既然其他法律条文中规 定而双方合同未约定的事项, 当事 人可以直接依据法律规定行使相应 权利, 法院也可以直接依据法律条 文判决支持原告诉请, 买方依据 《发票管理办法》的规定请求判决 卖方开具发票,没有理由也没必要 在交易合同中特别约定。

开发票能否成为诉讼标的

发票开具请求权的司法救济问 题,实际上就是发票开具请求权能 否作为民事诉讼标的的问题

在我国传统的诉讼标的概念 诉讼标的被界定为当事人之间 争议的民事实体法律关系或者实体

循着这个思路, 请求收款方开 具发票的要求,就是判断该项请求 是否构成诉讼两造之间民事实体法 律关系,或构成买方的民事实体权 利或实体请求权

那么,卖方拒绝开具发票,是 否侵害了买方的实体权利呢?答案 当然是肯定的。卖方不开具发票, 直接影响到买方增值税和所得税上

我国增值税实行的是扣税法制 对于一般纳税人而言, 其销售 货物、劳务、服务、无形资产、不

应纳税额为当期销项税额抵

扣当期进项税额后的余额,具体而 言,就是根据纳税人当期应税产品。 劳务和服务的销售额和话用税率计算 出销项税额,减去外购法定扣除项目 已缴纳的税额后, 计算当期应纳税

在销售额和销项税额确定的情况 下, 纳税人当期纳税金额的多少, 将 直接取决于其外购产品、劳务、服 务、无形资产、不动产所取得的进项

根据《增值税暂行条例》,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。

特定进项税额准予从销项税额中 抵扣, 但需要提供增值税扣税凭证, 最主要的就是卖方开具的增值税专用

就所得税而言, 无论是作为企业 所得税纳税主体的企业, 还是从事经 营活动并以投资人作为纳税主体缴纳 个人所得税的其他合伙企业和个人独 资企业, 其计算当期应缴企业所得税 或个人所得税,需要以年度会计利润 为基础进行调整,再适用各自所得税 率计算应缴的企业所得税或个人所得

而无论是核算会计利润中的成本 费用,还是纳税调整过程中的扣除项 目核定,相关支出项目都需要以取得 的发票为依据,否则在税法上将不予 确认, 必将导致买方当期应纳所得税 的增加。

综上, 买方支付价款后, 卖方拒 绝依法向买方开具发票, 无论双方合 同中是否约定发票开具事宜, 在无法 取得发票的情况下, 买方无法正常抵 扣增值税进项税额, 无法核算企业所 得上的成本费用,已经严重影响到买 方的实体权利和利益, 理应构成民事 诉讼标的。

部分案件中, 法院判决其不属于 民事诉讼案件受理范围,显然只是看 到国家税务机关的发票行政管理职 能,而没有顾及到买方民事实体权益 所受的侵害, 是完全错误的。

·营业执照正副本,声明作 上海胜峦建筑工程有限公司 失营业执照副本,声明作 上海马可文化用品有限公司遗失 上海马可文化用品有限公司遗失 中徽机电科技股份有限公司上海 中徽机电科技股份有限公司上海 #生财务专用章、负责人章,声明 上海市嘉定区嘉定工业区佐伊理 大安岩业和昭副末 统一社会信 32201611220031,(32),戶時程 海康城互联网上网服务有限 安意业热照剧本 证照编号 12000000201612300282;特此公 上海鎏昶文化传播有限公司遗约 业执照正本91310114M4101982 海市浦东新区潍坊街道新世 正副本, 证照编号: 280000002013 0065, (66) ; 税务登记证正副本, : 310228069344581 : 组织机构代 13.1042600344981;组织机构代试证正副本、代码。06934458-1,申明作任上海曼姬蔻贸易有限公司遗失资业执照正副本、证照编号29000000 01406090147、(48):组织机构代码证副本、代码;58682684-5,声明作起上海市松江区方水街道宣出居遗失营业执照正副本、证照约品标准证显方、证照

上海曼姬蔻贸易有限公司遗失 公章 意林。声明作废。 上海绿玉宝环保科技有限公司 遗失公章 意林,声明作废。 上海勒时贸易商行遗失营业执照正 基本注册等。310228055495。声明作废。

四乎, 注册号: 3102262055495, 声明上海缇婕文化传播有限公失营业执照正副本 了业 从照 正 副 平,严 明 作 。 -海京申威文化传媒有限公 - 海北中殿 正别大

证编号: JY23101120035555.5。 中 101120035555.5。 中 212124 第 212125.5。 市 212124 中 10125.5。 市 212124 中 10125.5。 市 212124 中 10125.5。 市 212124 市 言用代码:91310115MAIHSQRX0 东会决议即日起注销,特此公 海酥慕文化有限公司统一社 投资人决定即日起注销,特此公告 上海彩砚商务信息咨询事务所 信用代码:913101203507509608.

陆宽 遗失注销减资登报 传媒 021-59741361