



AFKONDIGINGSBLAD VAN SINT MAARTEN

Jaargang 2014

No. 7

Landsverordening van de 9^{de} januari 2014 houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake trusts (Landsverordening trust)

IN NAAM VAN DE KONING!

De Gouverneur van Sint Maarten,

In overweging genomen hebbende:

dat het, ter versterking van de positie van Sint Maarten als financieel dienstencentrum, wenselijk is bepalingen op te nemen in het Burgerlijk Wetboek inzake trusts;

dat het ontwerp aan de Staten van de Nederlandse Antillen is aangeboden op 8 februari 2002 en onder verwijzing naar additioneel artikel IV bij de Staatsregeling van Sint Maarten, de behandeling is voortgezet;

Heeft, de Raad van Advies gehoord, met gemeen overleg der Staten, vastgesteld de onderstaande landsverordening:

ARTIKEL I

Titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek komt te luiden:

Titel 6 Trust

Afdeling 1 Algemene bepalingen

Artikel 126

Deze titel laat onverlet hetgeen bepaald is in de Landsverordening toezicht trustwezen.

Artikel 127

1. Voor de toepassing van deze titel heeft de term trust het oog op de rechtsbetrekkingen die bij rechtshandeling onder de levenden of ter zake des doods in het leven worden geroepen door een persoon, de insteller,

wanneer een trustee rechthebbende op goederen is of wordt ten behoeve van een begunstigde of voor een bepaald doel.

2. Een trust heeft de volgende kenmerken:

- a. de goederen van de trust, hierna te noemen het trustvermogen, vormen een afgescheiden vermogen en zijn geen deel van het vermogen van de trustee;
- b. de trustee is rechthebbende op het trustvermogen;
- c. de trustee heeft de bevoegdheid en de plicht, ter zake waarvan hij rekening en verantwoording schuldig is, om het trustvermogen te besturen.

3. Het is niet noodzakelijkerwijs onverenigbaar met het bestaan van een trust dat de insteller zich bepaalde rechten en bevoegdheden heeft voorbehouden of dat de trustee bepaalde rechten als begunstigde heeft.

4. Op de verkrijging door de trustee van het trustvermogen, anders dan door opvolging of toetreding als bedoeld in artikel 145, eerste lid, is afdeling 2 van titel 4 van toepassing. Dit geldt ook indien de insteller de trustee zal zijn.

Artikel 128

Een rechtshandeling waarbij de trustee goederen heeft verkregen, met inbegrip van een verklaring van de insteller waarbij deze zelf trustee wordt ten aanzien van de goederen, kan slechts door een rechterlijke uitspraak worden vernietigd.

Artikel 129

1. Waar in deze titel wordt gesproken van een notariële akte, wordt daaronder verstaan een akte verleden door of ten overstaan van een Sint Maartense notaris. Een volmacht tot medewerking aan de akte moet schriftelijk zijn verleend.

2. De akte wordt verleden in de taal die de insteller kiest, mits de notaris deze taal verstaat. Is de taal een andere dan het Papiaments of de Nederlandse, Engelse of Spaanse taal, dan wordt een door een beëdigd vertaler ondertekende Nederlandse vertaling aan de akte gehecht.

Afdeling 2 Instelling van de trust

Artikel 130

1. De instelling van de trust geschiedt bij notariële akte, een uiterste wil bij notariële akte daaronder begrepen.

2. Een trust ontstaat niet bij het ontbreken van een door de notaris ondertekende akte. Het ontbreken van kracht van authenticiteit aan een door een notaris ondertekende akte verhindert het ontstaan van de trust niet, tenzij het gaat om een uiterste wilsbeschikking.

3. De trustakte bevat de trustbepalingen, die tenminste inhouden:

- a. de aanwijzing van een begunstigde of een bepaald doel;
- b. de benoeming van tenminste één binnen Sint Maarten wonende of gevestigde trustee en de aanvaarding van die benoeming;

- c. een voorziening ter verzekering dat niet een binnen Sint Maarten wonende of gevestigde trustee komt te ontbreken;
- d. de omschrijving van het trustvermogen;
- e. de benaming van de trust, met het woord trust als onderdeel daarvan.

4. De Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten kan ontheffing verlenen van het in het derde lid, onderdelen b en c, besloten voorschrift. De Bank kan aan de ontheffing voorwaarden verbinden.

5. Het doel mag niet in strijd zijn met dwingende wetsbepalingen, de goede zeden of de openbare orde.

Artikel 131

Indien aan een trust gebreken kleven, kan de rechter in eerste aanleg, op verzoek van de insteller, een andere belanghebbende of het openbaar ministerie, de als trustee fungerende persoon veroordelen tot het verrichten van hetgeen nodig is voor de geldige instelling van de trust, daaronder begrepen de aanpassing van de trustakte.

Artikel 132

1. Wijziging van de trustbepalingen en herroeping van de trust zijn slechts mogelijk onder de omstandigheden vermeld en door een persoon daartoe aangewezen in de trustakte.

2. Zodanige wijziging of herroeping geschiedt bij notariële akte.

Artikel 133

1. Indien door onvoorzien omstandigheden aan de kennelijke bedoeling van de insteller in een naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbare mate afbreuk wordt gedaan, kan de rechter in eerste aanleg, op verzoek van een belanghebbende of het openbaar ministerie, de trustbepalingen buiten toepassing laten of deze wijzigen. Aan een wijziging kan geheel of gedeeltelijk terugwerkende kracht worden verleend.

2. Nadat een beschikking waarbij de trustbepalingen zijn gewijzigd in kracht van gewijsde is gegaan, zendt de griffier van het college waar de procedure laatstelijk aanhangig was, een afschrift van de beschikking aan de Kamer van Koophandel, ter inschrijving in het handelsregister van de datum van de beschikking en, voorzover vereist, van de gewijzigde gegevens.

Afdeling 3 De trustee

Artikel 134

1. Zowel handelingsbekwame natuurlijke personen als rechtspersonen kunnen rechtsgeldig als trustee fungeren.

2. De insteller kan trustee zijn.

3. De trustee kan niet de enige begunstigde zijn.

4. De trustee kan evenmin protector zijn als bedoeld in afdeling 4.

Een protector die een benoeming tot trustee aanvaardt houdt op protector te zijn.

Artikel 135

1. De trustee is verplicht het trustvermogen in overeenstemming met de wet en de bepalingen van de trustakte te besturen en zijn bevoegdheden in overeenstemming met de aard van het trustvermogen en met de zorgvuldigheid die uit zijn vertrouwenspositie voortvloeit uit te oefenen.

2. De trustee is verplicht het trustvermogen te verzekeren tegen gevaren waartegen het gebruikelijk is een verzekering te sluiten. In ieder geval is de trustee, indien een gebouw tot het trustvermogen behoort, verplicht dit tegen brand te verzekeren.

Artikel 136

1. Met betrekking tot een tot het trustvermogen behorend goed ter zake waarvan inschrijvingen kunnen plaatsvinden in een ingevolge de wet gehouden register, kan de trustee verlangen dat een inschrijving geschiedt op zijn naam en in zijn hoedanigheid van trustee, of op een zodanige andere wijze dat van het bestaan van de trust blijkt.

2. Tenzij in de trustakte anders is bepaald, moet de trustee het bestaan van het trustverband doen inschrijven:

a. in de openbare registers, bedoeld in titel 1, afdeling 2, voor zover het trustvermogen bestaat uit registergoederen;

b. in het register van aandeelhouders, voor zover het trustvermogen bestaat uit aandelen op naam in een naamloze vennootschap of een besloten vennootschap;

c. in het handelsregister, voor zover het trustvermogen bestaat uit een onderneming of een aandeel van een volledig aansprakelijke vennoot in een openbare vennootschap.

3. Tenzij in de trustakte anders is bepaald of zulks naar verkeersopvattingen niet van de trustee kan worden gevegd, dan wel naar het toepasselijke recht onmogelijk of verboden is, moet de trustee aan zijn wederpartij kenbaar maken dat hij handelt in zijn hoedanigheid van trustee. Is aan de wederpartij kenbaar dat de trustee handelt in zijn hoedanigheid, dan is geen verhaal mogelijk op het niet aan de trust onderworpen vermogen van de trustee, tenzij de trustee de verplichtingen die voor hem uit de trust voortvloeien heeft geschonden.

Artikel 137

1. De trustee is verplicht het trustvermogen afgescheiden te houden van een ander trustvermogen en van zijn niet aan een trust onderworpen vermogen.

2. De trustee is verplicht binnen Sint Maarten van elk trustvermogen een zodanige afzonderlijke administratie te voeren en de daartoe behorende boeken, bescheiden en andere gegevensdragers op zodanige wijze te bewaren dat te allen tijde de samenstelling, de inkomsten en uitgaven van elk trustvermogen uit de administratie zijn vast te stellen. De

administratie van beleggingstrusts kan ook buiten Sint Maarten worden gevoerd.

3. Tenzij in de trustakte anders is bepaald, is de trustee verplicht jaarlijks, alsmede bij het einde van de trust, aan de begunstigde rekening en verantwoording af te leggen over zijn bestuur. Daarbij wordt uitdrukkelijk melding gemaakt van rechtshandelingen waarbij een trustee of protector een tegenstrijdig eigen belang had.

4. De trustee is verplicht op verzoek van het openbaar ministerie inlichtingen te verschaffen die nodig zijn voor de uitoefening van diens uit deze titel voortvloeiende taken.

Artikel 137a

Bestaat de trust ten behoeve van een of meer begunstigten, dan houdt de trustee zich op de hoogte van de namen en adressen van alle begunstigten en wat hun toekomt.

Artikel 138

Indien meerdere trustees in functie zijn, richten hun bevoegdheden zich naar hetgeen in titel 7 voor deelgenoten is bepaald, tenzij uit de trustakte anders voortvloeit.

Artikel 139

1. De trustee is onder meer bevoegd tot:

- a. vervreemding, belegging en herbelegging van het trustvermogen;
- b. uitkering van het zuiver inkomen of accumulatie voor ten hoogste vijf jaren;
- c. beëindiging of opschorting van uitkeringen ter voorziening in de kosten van levensonderhoud en studie, voorzover die uitkeringen feitelijk voor een ander doel gebruikt worden;
- d. beëindiging van uitkeringen indien een begunstigde, in strijd met een daartoe strekkend verbod in de trustakte, zijn belang in de trust heeft vervreemd, bezwaard of belast;
- e. het op verzoek van de insteller, de protector of derden doen van uitkeringen aan niet in de trustakte genoemde personen of ten behoeve van niet in de trustakte genoemde doelen, mits deze uitkeringen niet onverenigbaar zijn met de trustbepalingen;
- f. raadpleging van adviseurs in verband met de uitoefening van zijn taak.

2. Het verlenen van een volmacht is slechts toegestaan in de vorm van een bijzondere volmacht van beperkte duur.

3. Rechtshandelingen met betrekking tot het trustvermogen waarbij een trustee een tegenstrijdig belang heeft, kunnen slechts worden aangegaan met medewerking van alle overige trustees en met toestemming van alle protectors. Bij ontbreken van een protector is toestemming van de rechter in eerste aanleg vereist. Wordt de in de eerste volzin bedoelde medewerking of toestemming zonder redelijke grond geweigerd of verklaart men zich niet, dan kan de medewerking of

toestemming, op verzoek van de trustee, worden vervangen door een machtiging van de rechter in eerste aanleg.

4. In de trustakte kan van het eerste tot en met derde lid worden afgeweken.

Artikel 140

1. In de trustakte kan de beschikkingsbevoegdheid van de trustee met betrekking tot het trustvermogen of bepaalde tot het trustvermogen behorende goederen worden beperkt. Een zodanige bepaling staat aan executie door schuldeisers niet in de weg. Indien in de trustakte is bepaald dat beschikking niet zonder toestemming van één of meer in de trustakte genoemde personen kan geschieden en die personen de vereiste toestemming zonder redelijke grond weigeren of zich niet verklaren, kan de toestemming op verzoek van de trustee worden vervangen door een machtiging van de rechter in eerste aanleg.

2. De in het eerste lid bedoelde beschikkingsonbevoegdheid kan slechts worden tegengeworpen aan een verkrijger die haar kende.

3. De beschikkingsonbevoegdheid kan ook worden tegengeworpen aan een verkrijger die haar niet kende, maar die om niet verkreeg, tenzij en voor zover deze aantoont dat hij ten tijde dat de beschikkingsonbevoegdheid hem bekend werd, door de verkrijging niet gebaat was.

4. Bekendheid met het bestaan van het trustverband impliceert bekendheid met de beschikkingsonbevoegdheid indien deze is ingeschreven in het handelsregister, tenzij de beschikkingsonbevoegdheid zo ongebruikelijk is dat de verkrijger haar daarin niet behoefde te verwachten.

5. Met betrekking tot registergoederen impliceert inschrijving van het trustverband in de openbare registers, bedoeld in titel 1, afdeling 2, bekendheid met het bestaan van het trustverband.

Artikel 141

Een trustee kan als zodanig in rechte optreden en verschijnen voor een notaris of voor enig persoon die handelt in de uitoefening van een openbare functie.

Artikel 142

Tenzij de beloning van de trustee in de trustakte anders is geregeld, komt aan de trustee of de gezamenlijke trustees vijf procent van het zuiver inkomen uit het trustvermogen toe, met een minimum van NAF. 1.000, per jaar. Dit minimum kan bij landsbesluit, houdende algemene maatregelen, worden gewijzigd telkens wanneer de prijsontwikkeling daartoe aanleiding geeft.

Artikel 143

1. De trustee is aansprakelijk, indien hij in de zorg van een goed trustee tekortschiet, tenzij de tekortkoming hem niet kan worden toegerekend.

2. Indien meer dan één trustee in functie is, is elk hunner hoofdelijk aansprakelijk. Niet aansprakelijk is evenwel de trustee die bewijst dat het desbetreffende feit aan hem niet te wijten is en dat hij niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen om de gevolgen daarvan af te wenden.

3. Aansprakelijkheid voor schade ten gevolge van opzet of bewuste roekeloosheid kan noch in de trustakte, noch op enige andere wijze worden beperkt of uitgesloten.

4. Indien het trustvermogen is benadeeld, kan de vordering worden ingesteld door elke mede-trustee. De vordering kan, tenzij in de trustakte anders is bepaald, ook worden ingesteld door een protector of begunstigde, met dien verstande dat de schadevergoeding zo spoedig mogelijk wordt afgedragen aan een trustee, die niet is de trustee die zijn verplichtingen heeft geschonden.

Artikel 144

1. Voor zover in de trustakte niet anders is bepaald, kan de trustee zijn taak slechts neerleggen zonder dat zulks onnodige schade voor de begunstigde of het trustvermogen veroorzaakt.

2. De trustee kan door de protector of, op verzoek van in de trustakte daartoe aangewezen personen of het openbaar ministerie, door de rechter in eerste aanleg worden geschorst.

3. Indien in geval van schorsing niet binnen vier weken wordt overgegaan tot het instellen van een onderzoek naar de omstandigheden die tot de schorsing hebben geleid, vervalt de schorsing.

4. Op verzoek van de protector, het openbaar ministerie of, tenzij in de trustakte anders is bepaald, de insteller of begunstigde, dan wel andere in de trustakte daartoe aangewezen personen kan de trustee door de rechter in eerste aanleg worden ontslagen.

5. In de trustakte kan worden bepaald dat de insteller of de protector naar eigen goeddunken de trustee kan ontslaan en al dan niet vervangen.

6. De trustee verliest voorts zijn hoedanigheid van trustee door zijn dood, zijn faillietverklaring, zijn ondercuratelestelling of door de instelling van een bewind, bedoeld in titel 19 van Boek 1, over één of meer van zijn goederen, dan wel, rechtspersoon zijnde, door een besluit tot ontbinding.

7. Indien, ondanks de voorziening ter zake in de trustakte, een binnen Sint Maarten wonende of gevestigde trustee komt te ontbreken, benoemt de rechter in eerste aanleg deze, op verzoek van een belanghebbende of het openbaar ministerie, dan wel ambtshalve.

Artikel 145

1. Een opvolgende of toetredende trustee verkrijgt van rechtswege het trustvermogen of een aandeel daarin onder algemene titel. Ontbrak op enig moment een trustee, dan wordt de opvolgende trustee geacht

rechthebbende te zijn vanaf het tijdstip van defungeren van de laatste trustee.

2. Voorzover tot het trustvermogen goederen behoren, ten aanzien waarvan in enig register of bij enige autoriteit gegevens zijn vastgelegd, is de opvolgende trustee verplicht, onverwijld van de rechtsovergang te doen blijken.

3. Een opvolgende trustee is verplicht tot openbaarmaking van de op hem betrekking hebbende gegevens, voorzover zulks vereist is en niet op grond van artikel 161 mocht zijn geschied.

Artikel 146

1. De defungerende trustee is verplicht aan de opvolgende trustee rekening en verantwoording af te leggen, alsmede aan hem de op het trustvermogen betrekking hebbende boeken, bescheiden en andere gegevensdragers af te geven.

2. De defungerende trustee is voorts verplicht tot het afgeven aan de opvolgende trustee van volmachten, verklaringen, titelbewijzen en documenten die in enig rechtstelsel verband houden met de rechtsovergang. Voorzover de defungerende trustee zelf daarbij belang behoudt, is hij slechts verplicht om aan de opvolgende trustee op diens verlangens en op dienstkosten een afschrift of uittreksel af te geven.

3. Ingeval van overlijden van een trustee rusten de in het eerste en tweede lid genoemde verplichtingen op diens erfgenamen. Ingeval ten aanzien van een trustee, rechtspersoon zijnde, een besluit tot ontbinding is genomen, rusten die verplichtingen op degene die met de vereffening is belast.

Afdeling 4 De protector

Artikel 147

1. In de trustakte kan worden bepaald dat, en onder welke voorwaarden, er één of meer protectors zullen zijn.

2. Indien benoeming van een protector mogelijk is, dient tevens te worden bepaald wie tot benoeming bevoegd is.

3. Benoeming van een protector door een trustee is nietig. Een voordracht tot benoeming van een protector door een trustee is niet bindend.

Artikel 148

1. Zowel handelingsbekwame natuurlijke personen als rechtspersonen kunnen als protector fungeren.

2. De protector kan niet de enige begunstigde zijn.

3. De protector kan evenmin trustee zijn. Een trustee die een benoeming tot protector aanvaardt houdt op trustee te zijn. Een trustee kan geen benoeming tot protector aanvaarden indien daardoor een binnen Sint Maarten wonende of gevestigde trustee zou komen te ontbreken.

Artikel 149

1. De protector is verplicht, met de zorgvuldigheid die uit de vertrouwenspositie van protector voortvloeit, de trustee met raad terzijde te staan, toezicht te houden op de trustee en zonodig over te gaan tot schorsing van de trustee of tot het nemen van andere in de trustakte omschreven maatregelen.

2. De protector is verplicht zodanige andere taken te verrichten als hem bij zijn benoeming mochten zijn toevertrouwd, welke taken echter, afgezien van het verlenen of onthouden van zijn goedkeuring of toestemming, niet mogen inhouden de bevoegdheid tot het nemen van beslissingen die naar hun aard binnen de bevoegdheid van de trustee vallen.

3. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, is de protector verplicht bij zijn aftreden een opvolger te benoemen.

Artikel 150

1. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, dient, indien meerdere protectors in functie zijn, een vereiste toestemming of medewerking verleend te worden door de meerderheid van de protectors, waarbij zoveel protectors als in de omstandigheden redelijkerwijs mogelijk in de besluitvorming zijn betrokken.

2. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, kan de protector in verband met de uitoefening van zijn taak adviseurs raadplegen.

3. Het verlenen van een volmacht is slechts mogelijk aan een mede-protector, in de vorm van een bijzondere volmacht van beperkte duur.

4. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, geldt de protector als belanghebbende in de zin van deze titel.

5. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, kunnen rechtshandelingen met betrekking tot het trustvermogen waarbij een protector een tegenstrijdig belang heeft, slechts worden aangegaan met medewerking van alle trustees en met toestemming van alle overige protectors. Wordt de in de eerste volzin bedoelde medewerking of toestemming zonder redelijke grond geweigerd of verklaart men zich niet, dan kan de medewerking of toestemming, op verzoek van een trustee, worden vervangen door een machtiging van de rechter in eerste aanleg.

Artikel 151

1. De protector is aansprakelijk, indien hij in de zorg van een goed protector tekortschiet, tenzij de tekortkoming hem niet kan worden toegerekend.

2. Indien meer dan één protector in functie is, is elk hunner hoofdelijk aansprakelijk. Niet aansprakelijk is evenwel de protector die bewijst, dat het desbetreffende feit aan hem niet te wijten is en dat hij niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen om de gevolgen daarvan af te wenden.

3. Aansprakelijkheid voor schade ten gevolge van opzet of bewuste roekeloosheid kan noch in de trustakte, noch op enige andere wijze worden beperkt of uitgesloten.

4. Indien het trustvermogen is benadeeld, kan de vordering worden ingesteld door elke trustee. De vordering kan, tenzij in de trustakte anders is bepaald, ook worden ingesteld door een mede-protector of begunstigde, met dien verstande dat de schadevergoeding zo spoedig mogelijk wordt afgedragen aan de trustee of trustees.

Artikel 152

1. Voor zover in de trustakte niet anders is bepaald, kan de protector zijn taak slechts neerleggen zonder dat zulks onnodige schade voor de begunstigde of het trustvermogen veroorzaakt.

2. Op verzoek van een mede-protector, het openbaar ministerie of, tenzij in de trustakte anders is bepaald, de insteller of begunstigde, dan wel andere in de trustakte daartoe aangewezen personen kan een protector door de rechter in eerste aanleg worden ontslagen.

3. In de trustakte kan worden bepaald dat de insteller naar eigen goeddunken de protector kan ontslaan en al dan niet vervangen en dat deze bevoegdheid na de dood van de insteller overgaat op een andere aangewezen persoon.

4. De protector verliest voorts zijn hoedanigheid van protector door zijn dood, zijn faillietverklaring, zijn ondercuratelestelling of door de instelling van een bewind, bedoeld in titel 19 van Boek 1, over één of meer van zijn goederen, dan wel, rechtspersoon zijnde, door een besluit tot ontbinding.

5. Ingeval een afgetreden of overleden protector heeft nagelaten een opvolger te benoemen, zal bij gebreke van voorziening in de trustakte, de nog in functie zijnde protector een opvolgende protector benoemen. Indien geen andere protector in functie is, zal de rechter in eerste aanleg, op verzoek van een belanghebbende of het openbaar ministerie, dan wel ambtshalve, een opvolgende protector benoemen.

Afdeling 5 De begunstigde

Artikel 153

1. Nog niet bestaande natuurlijke personen of rechtspersonen, mits voldoende bepaalbaar, kunnen ook begunstigde zijn.

2. De insteller kan zichzelf als begunstigde aanwijzen.

3. Is de aanwijzing van de begunstigde onherroepelijk en jegens de begunstigde om niet, dan geldt zij als aanvaard, indien zij ter kennis van de begunstigde is gekomen en door deze niet onverwijld is afgewezen.

Artikel 154

1. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald of door de trustee niet tot accumulatie is besloten, komt jaarlijks het zuiver inkomen uit het trustvermogen toe aan de begunstigde of het bepaalde doel.

2. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, is de begunstigde bevoegd om over zijn rechten en bevoegdheden in de trust te beschikken, onverminderd het derde lid. De trustee geldt als degene tegen wie de desbetreffende rechten en bevoegdheden worden uitgeoefend.

3. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, kunnen uitkeringen ter voorziening in de kosten van levensonderhoud en studie niet feitelijk gebruikt worden voor betaling van schulden die geen verband houden met het doel waarvoor deze gedaan zijn en is de begunstigde niet bevoegd over het recht op die uitkeringen te beschikken.

4. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, is elke begunstigde afzonderlijk bevoegd jaarlijks naar aanleiding van de afgelegde rekening en verantwoording, voor eigen rekening een onderzoek in te stellen, overlegging te verlangen van de boeken, bescheiden en andere gegevensdragers, zich de tot het trustvermogen behorende waarden te doen tonen en de op het trustvermogen betrekking hebbende administratie te onderzoeken. Hij kan zich bij de uitoefening van deze bevoegdheden doen bijstaan door een deskundige.

5. Indien uit dit onderzoek blijkt dat de afgelegde rekening en verantwoording belangrijke onjuistheden bevat of ten aanzien van belangrijke aspecten kennelijk onvolledig is, komen de redelijk gemaakte kosten van dit onderzoek voor rekening van de trustee in zijn niet aan de trust onderworpen vermogen.

Afdeling 6 Het trustvermogen

Artikel 155

1. Het trustvermogen is afgescheiden van het niet aan een trust onderworpen vermogen van de trustee en andere trustvermogens. Het trustvermogen strekt niet tot verhaal van de persoonlijke schulden van de trustee, maakt geen deel uit van het niet aan een trust onderworpen vermogen van de trustee in geval van diens insolventie of faillissement en maakt geen deel uit van enige huwelijksgoederengemeenschap waarin de trustee gehuwd mocht zijn, noch van zijn nalatenschap.

2. Het trustvermogen wordt gevormd door alle goederen waarop de trustee rechthebbende is.

3. Tenzij in de trustakte of bij de verkrijging door de trustee anders is bepaald, omvat het trustvermogen ook de goederen die geacht moeten worden in de plaats van een tot het trustvermogen behorend goed te treden, vorderingen tot vergoeding van schade daaronder begrepen, benevens de vruchten en andere voordelen die zulk een goed oplevert, zolang de vruchten niet zijn aangewend ten behoeve van de begunstigde of het bepaalde doel.

Artikel 156

1. Indien de trustee tot het trustvermogen behorende goederen ten onrechte niet afgescheiden heeft gehouden, kan elke mede-trustee vorderen dat de goederen alsnog worden afgescheiden en aan hem worden afgestaan.

2. Onverminderd de bescherming van derden, kunnen tot het trustvermogen behorende goederen door de trustee of een mede-trustee worden teruggevorderd in gevallen waarin de trustee deze, met schending van de verplichtingen die voor hem uit de trust voortvloeien, heeft

vervreemd. Dit lid is van overeenkomstige toepassing op bezwaren en ingebruikgevingen van tot het trustvermogen behorende goederen.

3. De bevoegdheden van het eerste en tweede lid komen, tenzij in de trustakte anders is bepaald, ook toe aan een protector of begunstigde, met dien verstande dat de goederen zo spoedig mogelijk worden afgedragen aan een trustee, die niet is de trustee die zijn verplichtingen heeft geschonden.

4. Artikel 155, derde lid, is van overeenkomstige toepassing.

Artikel 157

1. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, komen uitgaven die door de trustee en andere bevoegde personen bevoegdlijk zijn gedaan, alsmede de aan de trustee toekomende beloning, in de eerste plaats ten laste van het zuiver inkomen uit het trustvermogen en vervolgens van het trustvermogen.

2. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald dient, voor de toepassing van deze titel onder zuiver inkomen te worden verstaan de algebraïsche som van hetgeen in geld of geldswaarde zuiver genoten wordt als opbrengst van onroerende zaken en de rechten waaraan deze zijn onderworpen, roerend kapitaal en rechten op periodieke uitkeringen als bedoeld in de Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943.

Artikel 158

In de trustakte kunnen een of meer personen worden aangewezen die ter bescherming van het trustvermogen, onder de in de trustakte omschreven omstandigheden, bevoegd zijn tot het nemen van daarin aangeduide maatregelen.

Afdeling 7 Het einde van de trust

Artikel 159

1. De trust eindigt:

a. door de vervulling van een in de trustakte opgenomen ontbindende voorwaarde, door het bereiken van het doel waarvoor de trust in het leven is geroepen zonder dat de trustakte daarvoor een voorziening bevat of door het verloop van de tijd waarvoor de trust is ingesteld;

b. bij het geheel ontbreken van trustvermogen, indien niet te verwachten is dat hierin binnen afzienbare tijd verandering komt;

c. indien er geen begunstigden meer zijn of deze allen schriftelijk afstand van hun aanspraken hebben gedaan;

d. zodra de enige trustee de enige begunstigde wordt; of

e. door ontbinding van de trust door de rechter in eerste aanleg, op verzoek van het openbaar ministerie, op de grond dat aan de trust gebreken kleven of in het belang van de openbare orde.

2. Nadat een rechterlijke beschikking waarbij de trust is ontbonden in kracht van gewijsde is gegaan, zendt de griffier van het college waar de procedure laatstelijk aanhangig was, een afschrift van de beschikking aan

de Kamer van Koophandel ter inschrijving van de ontbinding in het handelsregister.

3. De rechter kan in de in het tweede lid bedoelde beschikking op verzoek van een belanghebbende dan wel ambtshalve een vereffenaar benoemen.

Artikel 160

In de in artikel 159, onderdelen a, c en e, vermelde gevallen draagt de trustee bij zijn eindrekening en verantwoording alle tot het trustvermogen behorende goederen, overeenkomstig de voor elk van die goederen geldende regelen, over aan degene, die daartoe in de trustakte is aangewezen en bij gebreke van zodanige aanwijzing, aan de insteller of zijn rechtsopvolgers onder algemene titel. Ingeval ook deze ontbreken, dient de eindrekening en verantwoording te worden afgelegd aan de Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten en dienen de overblijvende goederen te worden verkocht, met afdracht van de opbrengst daarvan aan het Land.

Afdeling 8 Openbaarmaking van de trust

Artikel 161

1. De notaris te wiens overstaan de trustakte is verleden, is verplicht de trust in te schrijven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel. De inschrijving vindt plaats overeenkomstig de bepalingen inzake de inschrijving van een trust in het handelsregister. De notaris te wiens overstaan een trustakte wordt gewijzigd, is verplicht tot inschrijving van de datum van wijziging en, voorzover vereist, van de gewijzigde gegevens.

2. De notaris te wiens overstaan een trust wordt herroepen, is verplicht tot inschrijving van deze herroeping.

3. Ingeval de trust eindigt anders dan door herroeping of ontbinding door de rechter, is de laatst fungerende trustee verplicht daarvan mededeling te doen aan de Kamer van Koophandel ter inschrijving van de beëindiging in het handelsregister. Indien zulks niet binnen vier weken mocht zijn geschied, is iedere belanghebbende, na daartoe verkregen toestemming van de rechter in eerste aanleg, tot het doen van die mededeling bevoegd.

ARTIKEL II

Boek 1 van het Burgerlijk Wetboek wordt als volgt gewijzigd:

Na artikel 88 wordt een artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 88a

Artikel 88, eerste lid, onderdelen b tot en met d, is niet van toepassing op rechtshandelingen in hoedanigheid verricht door een trustee.

ARTIKEL III

Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek wordt voor het overige als volgt gewijzigd:

1. Artikel 46 wordt als volgt gewijzigd:

a. In het eerste lid wordt de punt aan het slot van onderdeel f vervangen door een puntkomma en wordt een onderdeel toegevoegd, luidende:

g. bij rechtshandelingen die ertoe strekken een goed onder een trustverband te brengen.

b. Een lid wordt toegevoegd, luidende:

7. Voor de toepassing van dit artikel is met de hoedanigheid van bestuurder, commissaris of aandeelhouder van een rechtspersoon gelijkgesteld de hoedanigheid van trustee, protector of begunstigde van een trust.

2. Aan artikel 80, tweede lid, wordt toegevoegd: , alsmede door opvolging of toetreding als trustee.

3. Artikel 94, derde lid, komt te luiden:

3. Deze rechten kunnen ook worden geleverd door een daartoe bestemde akte, zonder mededeling daarvan aan de personen tegen wie die rechten moeten worden uitgeoefend, mits deze rechten op het tijdstip van de levering reeds bestaan of rechtstreeks zullen worden verkregen uit een dan reeds bestaande rechtsverhouding. De levering kan niet worden tegengeworpen aan de personen tegen wie deze rechten moeten worden uitgeoefend dan na mededeling daarvan aan die personen door de vervreemder of de verkrijger. Voor de verkrijger van een recht dat overeenkomstig de eerste zin is geleverd, geldt artikel 88 slechts, indien hij te goeder trouw is op het tijdstip van de in tweede volzin bedoelde mededeling.

4. Aan artikel 231 wordt een lid toegevoegd, luidende:

3. De vordering waarvoor pand of hypotheek wordt gegeven, kan toekomen aan een ander dan de pand- of hypotheekhouder. In dat geval is zonodig het in deze titel bepaalde van overeenkomstige toepassing.

5. In artikel 270, zesde lid, wordt "verkoopwaarden" vervangen door: verkoopvoorwaarden.

ARTIKEL IV

Boek 5 van het Burgerlijk Wetboek wordt als volgt gewijzigd:

1. In artikel 87, derde lid, wordt "eigenaar" vervangen door: de eigenaar.

2. In artikel 111, onderdeel e, wordt "deeltijdappartementseigenaren" vervangen door: deeltijdappartementseigenaars.

3. In artikel 112, tweede lid, onderdeel a, wordt na "gebouw" ingevoegd: of de grond.

4. In artikel 115, tweede lid, wordt "solarium" vervangen door: het solarium.

5. In artikel 116, vierde lid, wordt "solarium" vervangen door: het solarium.

6. In artikel 119a wordt "deeltijdappartementseigenaren" vervangen door: deeltijdappartementseigenaars.

ARTIKEL V

Boek 6 van het Burgerlijk Wetboek wordt als volgt gewijzigd:

In artikel 107a, eerste en tweede lid, vervalt driemaal "(of salaris)".

ARTIKEL VI

De Landsverordening toezicht trustwezen wordt als volgt gewijzigd:

Artikel 1 wordt als volgt gewijzigd:

1. In onderdeel a, onder 2, wordt na "bestuurder" toegevoegd: of trustee.

2. In onderdeel a, onder 3, wordt "of bestuurder" vervangen door: , bestuurder of trustee.

3. In onderdeel d wordt na "rechtspersoon" toegevoegd: , een vennootschap, trust of natuurlijk persoon.

ARTIKEL VII

De Landsverordening Deviezenverkeer wordt als volgt gewijzigd:

Artikel 1 wordt als volgt gewijzigd:

1. In onderdeel 1, onder b, worden de woorden "vennootschappen onder firma en commanditaire vennootschappen" vervangen door: vennootschappen en trusts.

2. In onderdeel 2, onder a, worden de woorden "vennootschappen onder firma, commanditaire vennootschappen" vervangen door: vennootschappen, trusts.

ARTIKEL VIII

De Successiebelastingverordening 1908 wordt als volgt gewijzigd:

1. Artikel 4 wordt als volgt gewijzigd:

“rechtspersoon” wordt vervangen door: lichaam als bedoeld in artikel 2, eerste lid, onderdeel c, van de Algemene landsverordening Landsbelastingen.

2. Aan artikel 56 wordt, onder wijziging van de punt aan het slot van het onderdeel ten 8^o in een puntkomma, een onderdeel toegevoegd, luidende: 9^o. hetgeen door een begunstigde wordt verkregen van een trust als bedoeld in Titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht.

3. Aan artikel 61 worden twee leden toegevoegd, luidende:

3. In afwijking van het eerste lid wordt bij een verkrijging door een trust als bedoeld in Titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht de belasting geheven naar een tarief van 25%.

4. De in het derde lid bedoelde belasting wordt bij aanslag opgelegd, doch is, indien de in dat lid bedoelde trust herroepelijk is, niet eerder inbaar dan op het moment dat een of meer van de volgende gevallen zich voordoet:

a. het trustvermogen wordt geheel of gedeeltelijk uitgekeerd aan een of meer begunstigten;

b. van de mogelijkheid de trust te herroepen wordt geen gebruik gemaakt gedurende een periode van vijf jaren na het moment van de schenking gedaan aan een trustee van een trust als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht.

ARTIKEL IX

De Landsverordening op de Winstbelasting 1940 wordt als volgt gewijzigd:

1. Artikel 1, eerste lid, wordt als volgt gewijzigd:

a. in onderdeel a wordt de zinsnede “coöperatie en onderlinge waarborgmaatschappijen” vervangen door: coöperatie, onderlinge waarborgmaatschappijen en doelvermogens;

b. in onderdeel b wordt na “is verdeeld,” ingevoegd: trusts, vervalt de zinsnede “uit bedrijven” en wordt na “maatschappelijk belang” ingevoegd: Onder stichting wordt mede begrepen een stichting particulier fonds;

c. in onderdeel c wordt na “lichamen” ingevoegd: en trusts.

2. Na artikel 1A wordt een artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 1B

1. Voor de toepassing van deze landsverordening wordt onder doelvermogen verstaan een stichting particulier fonds of een trust welke op daartoe aan de Inspecteur gedaan verzoek als zodanig is aangemerkt.

2. De Inspecteur beslist binnen twee maanden na ontvangst van een

verzoek als bedoeld in het eerste lid bij voor bezwaar vatbare beschikking. Indien bedoelde beschikking niet binnen genoemde termijn wordt verzonden, wordt het verzoek geacht te zijn ingewilligd.

3. Bij inwilliging van het verzoek, bedoeld in het eerste lid, geldt zulks met ingang van het jaar volgend op het jaar waarin het verzoek is gedaan, met dien verstande dat ingeval het verzoek is gedaan binnen drie maanden na de oprichting, respectievelijk instelling, zulks geldt met ingang van de datum van oprichting dan wel instelling. De aanwijzing van de inspecteur als doelvermogen geldt voor tenminste drie volledige boekjaren. Deze bepaling is van overeenkomstige toepassing bij verplaatsing van een stichting particulier fonds of een trust naar Sint Maarten.

4. Indien een stichting particulier fonds of een trust wordt aangemerkt als doelvermogen, worden per ultimo van het boekjaar waarin het daarin bedoelde verzoek is ingediend, haar activa en passiva gesteld op de waarde in het economische verkeer.

5. Op schriftelijk verzoek kan een stichting particulier fonds of een trust niet langer als doelvermogen worden aangemerkt. Het tweede lid is van overeenkomstige toepassing. Bij inwilliging van dit verzoek geldt zulks met ingang van het boekjaar volgend op het jaar waarin het verzoek is gedaan of het eerste boekjaar nadat de in het derde lid bedoelde termijn is verstreken indien dat later is.

6. Indien een stichting particulier fonds of een trust niet langer wordt aangemerkt als doelvermogen worden per ultimo van het laatste boekjaar waarin de stichting particulier fonds of trust die status geniet, haar activa en passiva gesteld op de waarde in het economische verkeer.

3. Artikel 2, eerste lid, wordt als volgt gewijzigd:

Onder verlettering van onderdelen j en k tot onderdelen h en i en herschikking van de onderdelen in alfabetische volgorde, komt onderdeel i te luiden:

i. de voordelen van een stichting of een trust als bedoeld in Titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht, indien en voor zover zij geen bedrijf in de zin van artikel 1, derde lid, uitoefenen.

4. Aan artikel 11 wordt een nieuw lid toegevoegd, luidende:

8. De deelnemingsvrijstelling vindt geen toepassing ten aanzien van een belastingplichtige die als doelvermogen is aangemerkt indien en voorzover de voordelen op grond van het vierde lid gedeeltelijk buiten aanmerking zouden blijven.

5. Artikel 12 wordt als volgt gewijzigd:

1. Het tweede lid wordt vernummerd tot vierde lid.

2. Er worden twee leden ingevoegd, luidende:

2. In afwijking van het eerste lid blijft slechts zeventig percent buiten aanmerking indien de winst uit buitenlands bedrijf grotendeels bestaat uit buiten het kader van een door belastingplichtige gedreven of verworven bedrijf ontvangen dividenden, rente of royalty's en het buitenlands bedrijf

ter zake van deze winstbestanddelen niet is onderworpen aan een belasting die in enige vorm naar de winst wordt geheven waarvan het nominale tarief ten minste 10% bedraagt.

3. In afwijking van het eerste lid vindt de vrijstelling geen toepassing ten aanzien van een belastingplichtige die als doelvermogen is aangemerkt indien en voorzover de buitenlandse winst op grond van het tweede lid gedeeltelijk buiten aanmerking zouden blijven.

6. Aan artikel 15 wordt een lid toegevoegd, luidende:

5. In afwijking van het eerste lid, bedraagt de belasting geheven over voordelen uit een doelvermogen, andere dan die uit bedrijf, tien percent met inbegrip van opcenten.

ARTIKEL X

De Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943 wordt als volgt gewijzigd:

1. Artikel 7, eerste lid, komt te luiden:

1. De opbrengst van rechten op periodieke uitkeringen omvat onderstanden, lijfrenten, alsmede de verschuldigde verstrekkingen van levensonderhoud, huisvesting of andere zaken, in het algemeen, alle verschuldigde uitkeringen en verstrekkingen, niet aan een ambt of dienstbetrekking verbonden.

2. Aan artikel 7 wordt na het tweede lid een lid toegevoegd, luidende:

3. In geval de periodieke uitkeringen afkomstig zijn van een stichting particulier fonds of van een trust als bedoeld in Titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht wordt de terzake van de verkrijging door de stichting particulier fonds of trust betaalde successiebelasting als prestatie aangemerkt. Bij meerdere begunstigden kan de Minister bij beschikking regels geven voor de toerekening van de betaalde successiebelasting aan de begunstigden.

3. Aan artikel 11, eerste lid, wordt, onder wijziging van de punt aan het slot van het onderdeel ten 3^o in een puntkomma, een onderdeel toegevoegd, luidende:

4^o. Eenmalige uitkeringen en verstrekkingen die worden ontvangen van een stichting particulier fonds of trust als bedoeld in Titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht. Eenmalige uitkeringen en verstrekkingen die de tegenwaarde van een prestatie vormen, worden slechts belast voor zover zij de waarde van de prestatie te boven gaan. De terzake van de verkrijging door de stichting particulier fonds of trust betaalde successiebelasting wordt als prestatie aangemerkt. Bij meerdere begunstigden kan de Minister bij beschikking regels geven voor de toerekening van de betaalde belasting aan de begunstigden.

ARTIKEL XA

De Algemene landsverordening Landsbelastingen wordt als volgt gewijzigd:

1. In artikel 2, onderdeel c, wordt "en doelvermogens" vervangen door: , trusts en doelvermogens als bedoeld in artikel 1B van de Landsverordening op de Winstbelasting 1940.

2. Aan artikel 4 wordt, als derde lid, een lid toegevoegd, luidende:

3. Een trust wordt geacht zijn woonplaats in Sint Maarten te hebben, indien hij volgens het recht van Sint Maarten is ingesteld, aldaar gevestigd is of, indien de trust ingevolge de trustakte slechts één trustee heeft, deze in Sint Maarten woont of aldaar gevestigd is. Of een naar buitenlands recht ingestelde trust is gevestigd in Sint Maarten wordt, indien het voorgaande niet van toepassing is, naar de omstandigheden beoordeeld.

ARTIKEL XI

De Handelsregisterverordening wordt aldus gewijzigd:

1. Artikel 2, eerste lid, komt te luiden:

1. Er is een handelsregister, waarin ondernemingen, rechtspersonen en trusts worden ingeschreven overeenkomstig het bepaalde in deze landsverordening.

2. Artikel 3, vierde en vijfde lid, komt te luiden:

4. Het bepaalde in het derde lid is van overeenkomstige toepassing op in Sint Maarten gevestigde buitenlandse rechtspersonen.

5. Indien aan een stichting of stichting particulier fonds, een vereniging of een trust een onderneming toebehoort die als zodanig overeenkomstig dit artikel moet worden ingeschreven, geldt de inschrijving van de onderneming tevens als inschrijving van de stichting, de stichting particulier fonds, de vereniging of de trust.

3. Na artikel 4 wordt een nieuw artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 4a

In het handelsregister worden ingeschreven trusts, als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek.

4. Artikel 5, tweede lid, komt te luiden:

2. Tot het doen van opgave ter inschrijving in het handelsregister van een rechtspersoon en deponering van een authentiek afschrift van de akte en statuten of van een wijziging daarvan, is naast de bestuurders van de rechtspersoon tevens verplicht de notaris ten overstaan van wie de akte is verleden. Tot het doen van opgave ter inschrijving in het handelsregister van een trust en deponering van een authentiek uittreksel van de trustakte, bevattende tenminste de datum van instelling van de trust, de benaming van de trust en de persoonlijke gegevens van de trustee of van een wijziging daarvan is naast de trustee, tevens verplicht de notaris ten overstaan van wie de akte is verleden. In het uittreksel wordt tevens

vermeld de doelstelling van de trust, zijnde de aanwijzing van een begunstigde of een bepaald doel, zonder dat de begunstigde of het doel nader behoeft te worden aangeduid.

5. [vervallen]

6. a. Artikel 14, eerste lid, komt te luiden:

1. Bij de eerste inschrijving van een onderneming, rechtspersoon, trust of nevenvestiging en vervolgens jaarlijks na het jaar van inschrijving, zijn voor elke ingeschreven onderneming, rechtspersoon, trust of nevenvestiging aan de Kamer van Koophandel verschuldigd, op grondslag van het in de onderneming, rechtspersoon, trust of nevenvestiging aanwezige eigen vermogen, de door de Kamer van Koophandel vast te stellen bedragen, die nimmer minder dan de in de navolgende schalen genoemde minima, noch meer dan de in deze schalen genoemde maxima bedragen. De overige bepalingen in dit artikel en in de artikelen 17, 18, 19 en 21 met betrekking tot rechtspersonen, zijn van overeenkomstige toepassing op de trust.

6. b. Het derde lid van artikel 14 komt te luiden:

3. Ter bepaling van de grondslag voor de toepassing van de schaal van het tweede lid, is degene die tot het doen van opgave ter inschrijving in het handelsregister verplicht is, gehouden aangifte te doen van het eigen vermogen van de onderneming, de rechtspersoon, de trust of nevenvestiging met uitzondering van de in artikel 15 bedoelde ondernemingen, rechtspersonen, stichtingen, stichtingen particulier fonds, verenigingen en trusts.

7. Artikel 15 komt te luiden:

Artikel 15

De in Sint Maarten gevestigde rechtspersonen en trusts die een ontheffing hebben als bedoeld in artikel 19 van de Landsverordening Deviezenverkeer, alsmede stichtingen, stichtingen particulier fonds, trusts en verenigingen, waaraan niet een onderneming toebehoort als bedoeld in artikel 3, vijfde lid, worden ingedeeld in schaal 4 als bedoeld in artikel 14, tweede lid.

ARTIKEL XII

Deze landsverordening wordt aangehaald als: Landsverordening trust.

ARTIKEL XIIA

Enmalige uitkeringen en verstrekkingen als bedoeld in artikel X, onderdeel 3, van deze landsverordening, die worden ontvangen van een stichting particulier fonds die reeds vóór de inwerkingtreding van deze landsverordening bij notariële akte is opgericht, worden in het kalenderjaar van inwerkingtreding van deze landsverordening en de daarop twee volgende kalenderjaren, voor respectievelijk 25%, 50% en 75% in aanmerking genomen voor de heffing van de inkomstenbelasting.

ARTIKEL XIII

Deze landsverordening treedt in werking met ingang van een bij landsbesluit te bepalen tijdstip.

Gegeven te Philipsburg, *drieëntwintigste* december 2013
De Gouverneur van Sint Maarten

De Minister van Justitie

Negende januari 2014
De Minister van Algemene Zaken

Uitgegeven de *veertiende* januari 2014;
De Minister van Algemene Zaken
Namens deze,
Hoofd Afdeling Juridische Zaken & Wetgeving

MEMORIE VAN TOELICHTING

Algemeen

1. Al jaren is de discussie gaande over de mogelijkheid en wenselijkheid tot invoering in de Nederlandse Antillen van de trust. Reeds in 1955 werd een voorstel gedaan door de destijds te Curaçao standplaats hebbende notaris mr. A.A.G. Smeets. Dit ontwerp is in 1962 uitgewerkt door prof. mr. A. van Oven. Voorstellen zijn in 1975 gedaan – op basis van de Louisiana Trust Code - door de aan de Columbia University te New York verbonden Nederlandse hoogleraar prof. mr. H. Smit. Men zie M. Alexander, Kanttekeningen inzake drie wetsontwerpen tot invoering van de common law trust in de Nederlandse Antillen, in: *Samenleven, samenwerken*, Opstellen aangeboden aan prof. mr. E.C. Henriquez, 1983. Aan het onderhavige ontwerp heeft gewerkt de destijds hier te lande gevestigde notaris mr. J. W.M. Thesseling, in het laatste stadium in samenwerking met dr. J. de Boer, lid van het Gemeenschappelijk Hof van Justitie van de Nederlandse Antillen en Aruba.
2. De vraag naar de wenselijkheid tot invoering van de trust is weer actueel geworden door het in 1985 te 's-Gravenhage gesloten "Verdrag inzake het recht dat toepasselijk is op trusts en de erkenning van trusts" (Trb. 1985, 141), hierna te noemen het "Verdrag", welk verdrag inmiddels voor Nederland gelding heeft gekregen. Nederland heeft besloten vooralsnog niet over te gaan tot invoering van een eigen trustwet. De Nederlandse Antillen, met de voor haar economie zo belangrijke buitengaatse financiële sector, dient de wenselijkheid tot toetreding tot het verdrag te bezien vanuit het perspectief van een trustland. In verband met het voornemen tot invoering van de trust in onze wetgeving is de beslissing tot toetreden uitgesteld. De ondergetekende is van mening dat de belangen van onze economie het meest gebaat zijn bij invoering van een eigen Nederlands-Antilliaanse trust. Van belang is te vermelden dat de activiteiten van de afgelopen jaren in de buitengaatse financiële sector voor een groot deel gebaseerd is op het alhier "managen" van buitenlandse entiteiten. Het aantal Nederlands Antilliaanse buitengaatse vennootschappen dat jaarlijks wordt opgericht is echter dalende. Vanuit de desbetreffende sector wordt gewaarschuwd dat wij ons, door de huidige op activiteiten van buitenlandse jurisdictie gebaseerde bedrijvigheid, niet mogen laten afleiden van de noodzaak tot het creëren van nieuwe producten. Gezien de belangrijke rol van de trust in de door het Anglo-Amerikaans recht zo sterk gedomineerde buitengaatse financiële wereld, dienen wij de internationaal steeds frequenter voorkomende trust tegemoet te treden als een nieuwe mogelijkheid voor onze buitengaatse sector. Men zie ook reeds De Gaay Fortman in: *Honderd jaar codificatie in de Nederlandse Antillen*, 1969, p. 53 e.v.; in andere zin overigens Alexander in de boven genoemde bundel Henriquez-bundel *Samenwerken, samenleven*, die een aangepast bewindsrecht bepleit. Door te kiezen voor een eigen trustverordening creëren wij niet alleen werkgelegenheid in onze buitengaatse financiële sector, maar houden wij bovendien ten aanzien van die ons in beginsel vreemde doch onafwendbaar oprukkende trust, de regie in eigen handen. Door enkele toetreding tot het Verdrag en de daaruit voortvloeiende gedwongen erkenning van de trust, zouden wij die regie partieel kunnen verliezen. Overigens lijkt het thans voorgestelde artikel 128, derde lid, inzake de legitieme portie, aan toetreding tot het Verdrag in de weg te staan – men zie artikel 15,

onderdeel c, van het Verdrag – maar uiteraard zullen, *a fortiori* na de inwerkingtreding van de onderhavige eigen trustregeling, buitenlandse trusts hier te lande, naar ongeschreven Nederlands-Antilliaans internationaal privaatrecht, wel worden erkend.

3. In het algemeen strekt het recht tot een goed ertoe voordeel of nut te verschaffen aan de rechthebbende. Bij een aan een trustee als zodanig toebehorend goed is dat anders. Immers, behalve ten aanzien van de aan de trustee toekomende beloning, strekt het trustvermogen niet tot voordeel of nut van de trustee. De trustee heeft geen eigen belang bij het trustvermogen. De trustee heeft ten aanzien van het trustvermogen en de daartoe behorende goederen niet zozeer economische rechten ten behoeve van zich zelf, maar veeleer plichten en bevoegdheden om het trustvermogen economisch aan te wenden ten behoeve van een nader aangegeven persoon of doel. De belanghebbende bij een trust is de begunstigde, ook al staat het goed niet op zijn naam.
4. Ter verduidelijking van de trust worden de rechten ten aanzien van het trustvermogen dikwijls geduid als "dual ownership", bestaande uit de "legal ownership" van de trustee en de "beneficial ownership" van de begunstigde. Het begrip "ownership" is echter niet gelijk aan wat in ons recht onder het in taalkundig opzicht equivalent veronderstelde begrip "eigendom" wordt verstaan. Eigendom onder ons recht is het meest omvattende recht dat iemand op een zaak kan hebben. Eigendom is een absoluut recht, hetgeen betekent dat het tegenover iedereen gehandhaafd kan worden. Het is te beschouwen als de moeder van alle rechten. Beperkte rechten zijn onder ons recht te beschouwen als dochterrechten, welke van het moederrecht zijn afgeleid. Het Anglo-Amerikaans recht kent dat alomvattende absolute moederrecht niet en derhalve is het begrip "ownership" met zijn meer relatieve karakter, inhoudelijk niet gelijk aan "eigendom". "Ownership" in de zin van het Anglo-Amerikaans recht, betekent "having" - in relatieve zin - "better title". Indien bij hantering van het onderscheid tussen "legal ownership" en "beneficial ownership" het structurele verschil tussen "eigendom" en "ownership" niet voor ogen gehouden wordt, is dit onderscheid voor de civielrechtelijk denkende jurist meer verwarrend dan verhelderend. Rekening houdende met het bovenstaande worden hierna de begrippen "juridisch eigenaar", "juridische eigendom", "economisch eigenaar" en "economische eigendom" gehanteerd.
5. Een van de belangrijkste kenmerken van het trustvermogen is dat het is afgescheiden van het privévermogen van de trustee. Dat afgescheiden karakter heeft tot gevolg dat de aan de trustee toebehorende juridische eigendom van het trustvermogen niet in het faillissement van de trustee wordt betrokken, dat het geen deel uitmaakt van de huwelijksgoederengemeenschap waarin de trustee mocht zijn gehuwd en evenmin van diens nalatenschap. Het is duidelijk dat het afgescheiden karakter van het trustvermogen voor de begunstigde van groot belang is, immers faillissement, huwelijk, echtscheiding of overlijden van de trustee laat de hem toebehorende economische eigendom van het trustvermogen onverlet. De begunstigde wordt derhalve niet betrokken in de strijd om de verdeling van het privévermogen van een gefailleerde, uit de echt gescheiden of overleden trustee. Onder ons recht is dat anders. In beginsel kan immers een schuldeiser zijn vordering op alle goederen van de schuldenaar verhalen.

6. Bij invoering van de trust in ons recht dient gewaakt te worden tegen misbruik van het afgescheiden karakter. De bijzondere aard van trustvermogen kan voor de trustee bijzondere plichten met zich mee, welke verband houden met dit afgescheiden karakter. Voor de begunstigde is van belang dat hij zijn recht op het trustvermogen jegens derden kan doen gelden. Gezien de bijzondere aard van het trustvermogen is het, ter bescherming van de belangen van de begunstigde, gerechtvaardigd dat de in beginsel onbeperkte beschikkingsbevoegdheid van de trustee kan worden beperkt. Derden worden beschermd door de verplichting tot openbaarmaking van eventuele in de trustakte opgenomen voor derden relevante beperkingen van de beschikkingsbevoegdheid van de trustee.
7. De trust wordt voor vele doeleinden toegepast, waaronder afzondering van vermogen voor de opvoeding, studie of levensonderhoud. Dat kan bijvoorbeeld door een deel van het trustvermogen daartoe aan te wenden, of slechts de opbrengst daarvan. Allerlei voorwaarden kunnen worden ingebouwd, bijvoorbeeld de mogelijkheid om, ter bescherming van de begunstigde tegen zich zelf, te bepalen dat zijn recht op het vermogen of de opbrengsten daarvan uitsluitend mag worden aangewend voor het doel waarvoor het is ingesteld, bijvoorbeeld studie en dat een zodanig recht ophoudt te bestaan indien de begunstigde zijn recht gebruikt voor de aankoop van goederen welke voor de studie niet relevant zijn. Aan de trustee kan de verplichting worden opgelegd het trustvermogen - na verloop van tijd zoals het bereiken van een bepaalde leeftijd of na het in vervulling gaan van een voorwaarde, zoals het succesvol beëindigen van een studie - aan de begunstigde, aan een derde of aan de insteller over te dragen.
8. De trust wordt voorts gebruikt voor charitatieve doeleinden, als pensioenfonds, beleggingspool, in het kader van rechten van gebruik deeltijd ("time share") en bij de vestiging en uitvoering van zekerheidsrechten welke in het kader van bijvoorbeeld leningen en koopovereenkomsten bedongen zijn.
9. In de praktijk zal de trustakte cruciaal zijn voor de inhoud van de rechtsverhouding tussen trustee en begunstigde en eventuele rechten en bevoegdheden van anderen, zoals de insteller of de protector. Het onderhavige ontwerp bestaat voor een belangrijk deel uit regelend recht. Bij het redigeren is er naar gestreefd om op zo eenvoudig mogelijke wijze, uitgaande van de toepasselijkheid van met name titel 2 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek, onder meer de geldigheid, nietigheid en vernietigbaarheid van de trust te regelen.
10. De trust is geen rechtspersoon, maar er is er naar gestreefd de Nederlands Antilliaanse trust voor "civil-law" juristen op eenvoudige wijze toegankelijk en hanteerbaar te maken door de vergelijkbare rolverdeling tussen een directeur, commissaris en aandeelhouder bij een naamloze vennootschap en de trustee, protector en begunstigde bij een trust, de vergelijkbare verplichting tot openbaarmaking van extern werkende bevoegdheidsbeperkingen van een directeur en die van een trustee, de vergelijkbare verplichting van een directeur tot het afleggen van rekening en verantwoording aan de aandeelhouder en die van de trustee jegens de begunstigde en het vergelijkbare recht op de winst van de aandeelhouder en dat van de begunstigde.

11. Terecht heeft de Raad van Advies erop gewezen dat bij uitzondering, onder meer ter bestrijding van internationaal terrorisme, de betrouwbaarheid van de gegevens die bij de notaris berusten, moet kunnen worden opgeheven tegenover justitiële autoriteiten. Dit is evenwel een algemeen probleem dat ook speelt bij andere rechtsfiguren dan de trust en dat dan ook algemeen moet worden geregeld.
12. Gelijktijdig met de inwerkingtreding van de onderhavige verordening zal, zoveel als redelijkerwijs mogelijk, duidelijkheid moeten worden gebracht omtrent de toepassing van de fiscale wetgeving: door wijziging van die wetgeving, door richtlijnen of anderszins.
13. Van het advies van de Raad van Advies is dankbaar gebruik gemaakt. Zijn opmerkingen zijn in aanmerking genomen, behoudens dat de ondergetekende er de voorkeur aan geeft pas in het kader van de algehele herziening van het erfrecht – in Nederland zal binnenkort Boek 4 van het nieuw BW in werking treden – in het algemeen te regelen dat een legitimaris niet langer het recht heeft zijn wettelijk erfdeel in goederen te ontvangen. Voorts is niet voorgeschreven dat in de trustakte noodzakelijkerwijs personalia en adres van de begunstigde(n) worden vermeld. Bij een grote groep (latere) begunstigten zou dit zeer onpraktisch zijn.
14. In reactie op het advies van de Sociaal-Economische Raad zij opgemerkt dat de belangen van de werknemers in de buitengaatse sector aandacht verdienen, maar dat die belangen door het onderhavige ontwerp niet nadelig worden getroffen. In tegendeel, de beoogde bevordering van de werkgelegenheid in die sector komt de bedoelde belangen ten goede. Voorts kan niet worden gezegd dat het instituut trust onverenigbaar is met het geldende stelsel van het Burgerlijk Wetboek. Ook in Nederland neemt de roep om regeling van de trust toe, onder meer in verband met een steeds sterker wordende "globalisering" ter zake van investeringen en zekerheidsstellingen, waarbij trusts internationaal een belangrijke rol spelen.

Artikelsgewijze toelichting

ARTIKEL I

Artikel 126

Indien het gaat om buitengaatse ondernemingen, zal de Landsverordening toezicht fiduciair bedrijf aan het optreden als trustee bijzondere eisen stellen. Zo zal slechts een in de Nederlandse Antillen gevestigde naamloze vennootschap of besloten vennootschap voor een vergunning in aanmerking komen. De onderhavige titel laat die bijzondere eisen onverlet.

Artikel 127

Dit artikel is ontleend aan artikel 2 van het Verdrag. Ook elders in het ontwerp wordt de terminologie van het Verdrag gevolgd. Zo wordt de term overdracht vermeden, maar wordt gesproken van het in de macht brengen van de trustee, hetgeen een zgn. "economische eigendomsoverdracht" niet uitsluit, waarbij aan de trustee persoonlijke rechten worden verschafte. In

de memorie van toelichting de term overdracht zal gemakshalve wel worden gebruikt.

Er is vanaf gezien, mede naar aanleiding van het advies van de Raad van Advies, om het in het leven roepen van een trust bij testament te regelen. Ook thans komt het vrijwel niet voor dat een stichting bij testament wordt opgericht.

Artikel 128

Dit artikel sluit buitengerechtigde vernietiging van de overdracht en buitengerechtigd geldend maken van een legitieme portie uit. De bepaling ter bescherming van legitimarissen, zijnde de gerechtigden tot een minimum deel van een nalatenschap, wijkt op twee punten af van de thans geldende regeling van het Nederlands-Antilliaanse Burgerlijk Wetboek. Krachtens dit wetboek hebben afstammelingen en ouders van kinderen zonder afstammelingen, het recht het hun toekomende minimum deel vrij van bewind te ontvangen in goederen. Voor een echtpaar met afstammelingen kan aan de nadelen van deze regeling tegemoet worden gekomen door een testament in de vorm van een ouderlijke boedelverdeling. Deze mogelijkheid bestaat niet voor een alleenstaande ouder. De ondergetekende heeft binnen het kader van deze verordening geen behoefte zich te werpen in een reeds jarenlange strijd over het al dan niet wenselijk zijn van het bestaan van de legitieme portie. In brede kring wordt de legitieme-regeling onwenselijk geacht voor zover deze tot gevolg heeft dat jonge, nog maar net meerderjarige kinderen, als erfgenamen, over grote vermogens kunnen gaan beschikken. Indien een welvarende ouder komt te overlijden, worden de kinderen plotseling vermogend en kunnen dan vanaf hun meerderjarigheid over dat vermogen beschikken. Het is duidelijk dat de wettelijk meerderjarige vaak nog niet in staat is met een groot vermogen verstandig om te gaan. Indien een ouder vermogen in trust heeft gegeven ten behoeve van een legitimaris onder de beperking dat deze pas op vijfendertigjarige leeftijd geheel vrij over het hem toekomende erfdeel kan beschikken en voorts dat het erfdeel alsdan in geld, in plaats van in goederen, zal worden uitgekeerd, dan vormen deze beperkingen geen aanleiding om de overdracht in trust te vernietigen, aldus het derde lid. Een eventueel toepasselijk erfrecht doet daaraan niet af, anders dan voortvloeit uit artikel 15, aanhef en onderdeel c, van het Verdrag. In de artikelen II-III wordt voorgesteld deze regeling ook toepasselijk te doen zijn bij testamentair bewind en bij een stichting particulier fonds.

Artikel 129

Men vergelijkte artikel 2, tweede lid, van de Landsverordening Besloten Vennootschap (P.B. 1999, no. 241), alsmede – wat betreft de formulering – het op registergoederen betrekking hebbende artikel 31 van Boek 3 BW. Op advies van de Raad van Advies is de Spaanse taal toegevoegd, nu verwacht mag worden dat veel Latijns Amerikanen van de trust gebruik gaan maken.

Artikel 130

1. In Anglo-Amerikaanse jurisdicties kunnen trusts ontstaan door een overeenkomst, een eenzijdige "declaration of trust", door een door het recht veronderstelde partijbedoeling, zoals de "resulting trust" of de "implied trust" en zelfs van rechtswege op basis van bepaalde feiten, zoals de "constructive trust". De ondergetekende meent het belang van de rechtszekerheid het best te dienen door de eis te stellen dat van de instelling uitdrukkelijk moet blijken uit een daartoe strekkende notariële akte. Onder ons recht is de

notariële akte een vereiste voor belangrijke rechtshandelingen zoals overdracht en verhypothekering van onroerend goed, de oprichting van rechtspersonen, het aangaan van huwelijksvoorwaarden en het maken van testamenten. De tot nu toe onbekende trust dient met de grootst mogelijke juridische voorzichtigheid te worden ingesteld.

2. Wat betreft de minimale inhoud van de trustakte vergelijk men ook artikel 127. Van belang is te vermelden dat de in die akte op te nemen verplichte inhoud deel uit kan maken van een overeenkomst tussen de insteller en de trustee, maar nodig is dat niet. De verplichte inhoud kan bestaan uit een in een authentieke akte opgenomen eenzijdige verklaring door de trustee. De overdracht van het trustvermogen hoeft niet bij de trustakte te geschieden. Het trustvermogen kan, vooruitlopende op de trustakte, reeds aan de toekomstige trustee in trust zijn geleverd, zowel door een derde als door hem zelf. Aangezien er altijd tenminste één Nederlands-Antilliaanse trustee moet zijn, moet de trustakte bepalen hoe eventueel in een zodanige vacature moet worden voorzien.
3. Ten aanzien van het doel van de trust, wordt slechts bepaald dat deze niet in strijd met dwingende wetsbepalingen, de goede zeden of openbare orde mag zijn. Een trust kan voor zeer veel doeleinden worden gebruikt. Men denke bijv. aan vermogens- en verervingsplanning van particulieren, ondernemingen, pensioenfondsen, beleggingsfondsen, time share-projecten, financierings- en zekerheidsconstructies, stemrechtregelingen, behartiging van culturele, wetenschappelijke en liefdadige doelen. Het uitoefenen van een onderneming is in dit artikel niet uitgesloten.
4. Indien de trust ongeldig is, kan deze worden ontbonden door de rechter in eerste aanleg (artikel 159, onderdeel e), behoudens heling (artikel 131).

Artikel 131

Dit artikel biedt de mogelijkheid van heling van de ongeldigheid van een trust; men zie ook artikel 159, onderdeel e.

Artikel 132

Dit is een artikel van regelend recht. Als beginsel geldt dat een trust noch herroepen noch gewijzigd kan worden. In de trustakte kan hiervan echter worden afgeweken.

Artikel 133

Ondanks het ontbreken van daartoe strekkende bepalingen in de trustakte is het wenselijk de mogelijkheid te openen de trustbepalingen door de rechter te doen wijzigen indien tengevolge van door de insteller niet voorziene omstandigheden, aan diens bedoeling in ernstige, onaanvaardbare mate afbreuk wordt gedaan. De rechter dient bij de toepassing van dit artikel grote terughoudendheid te betrachten. Indien de rechter van de noodzaak of wenselijkheid overtuigd is, is de toestemming of medewerking van de insteller overbodig.

Artikel 134

Ter voorkoming van misbruik en ter waarborging van de kwaliteit van de dienstverlening door trustees van een Nederlands Antilliaanse trust is het fungeren van een trustee gekoppeld aan een vergunning. De Raad van Toezicht inzake het fiduciair bedrijf is bevoegd om aan het fungeren als trustee nadere door haar te bepalen kwaliteitseisen te stellen. Ook kunnen voor bepaalde activiteiten speciale eisen worden gesteld. Te denken valt in dit verband aan eisen voor pensioenfondsen en investment trusts die unit trusts uitgeven aan beleggers. Een trustee kan een zaak mede voor zich zelf in trust houden. De trust houdt echter op te bestaan indien de enige trustee tevens enig begunstigde is. Het als trustee in eigendom houden van een zaak ten behoeve van zich zelf als enig begunstigde is zinloos. Men houde overigens in het oog dat indien de Landsverordening toezicht fiduciair bedrijf toepasselijk is, de daarin gestelde eisen onverlet worden gelaten; men zie artikel 126.

Artikel 135

In het eerste lid wordt in algemene zin de taak van de trustee omschreven. Elementen van deze algemene omschrijving zijn de vertrouwensfunctie van trustee, de aard van het vermogen en het belang van de begunstigde. In het Anglo-Amerikaans recht wordt veelal gesproken over de "fiduciary duty" van de trustee jegens de begunstigde. Verwacht mag worden dat als regel de trustakte hiervan een nadere uitwerking zal behelzen.

Artikel 136

Dit artikel bevat regels voor de duidelijkheid naar buiten, onder erkenning van de beperkingen als vermeld in artikel 12 van het Verdrag. De hoedanigheid van trustee impliceert niet een gerechtigdheid ten eigen bate, doch ten bate van een of meer anderen. Door zich te manifesteren als trustee wordt de wederpartij gewezen op het bijzondere karakter van trustee's gerechtigdheid en op de mogelijkheid van beperkingen ten aanzien van zijn beschikkingsbevoegdheid. In het eerste lid is in het algemeen de *bevoegdheid* tot inschrijving gegeven; het tweede en derde lid leggen de trustee een *verplichting* op. Het ontwerp kiest voor optimale transparantie – op zich gaat daarvan een preventieve werking uit en bovendien kan wellicht een derde die weet van het trustverband en van schending door de trustee van zijn verplichtingen daarop worden aangesproken – maar in de trustakte kan worden bepaald dat het trustverband niet naar buiten hoeft te blijken. Schending door de trustee van zijn verplichtingen levert dan uitsluitend een interne "breach of trust" op; zie onder meer artikel 144.

Artikel 137

1. Blijkens artikel 155, eerste lid, vormt het trustvermogen een van het eigen vermogen van de trustee afgezonderd vermogen. Een trustee heeft derhalve twee soorten vermogen, zijn eigen vermogen en het trustvermogen. Het verschil tussen deze twee soorten vermogens ligt in de strekking van die vermogens: het eigen vermogen strekt tot eigen voordeel en nut van de trustee; het trustvermogen echter strekt tot voordeel en nut van de begunstigde. Het eerste lid van het onderhavige artikel 137 verplicht de trustee tot het afgescheiden houden van deze soorten vermogens. Teneinde vermenging te voorkomen is in het derde lid ook de verplichting opgenomen tot het voeren van afzonderlijke administraties. De verplichting om die administratie binnen de Nederlandse Antillen te voeren is niet alleen opgenomen ter

bevordering van de werkgelegenheid, maar ook om ondermijning van het vergunningsstelsel te voorkomen in die zin dat voorkomen dient te worden dat de verantwoordelijkheid voor het correct voeren van de administratie aan buitenlandse trustees wordt overgelaten waarop de toezichthouder minder invloed heeft. De bedoeling van deze bepaling is niet om te verbieden dat ook elders, bijvoorbeeld ter plaatse waar diverse delen van het trustvermogen zich bevinden, administratie wordt gevoerd, maar om te bewerkstelligen dat binnen de Nederlandse Antillen de eind-administratie wordt gevoerd, waaruit te allen tijde de samenstelling en de inkomsten van elk trustvermogen dient te blijken. Een uitzondering op de verplichting tot het binnen de Nederlandse Antillen voeren van een afzonderlijke administratie, is gemaakt ten behoeve van investment trusts. De administratie van deze trusts wordt doorgaans in het buitenland gevoerd.

2. Het derde lid is een regel van regelend recht inzake de vraag of, wanneer en aan wie de trustee rekening en verantwoording moet afleggen. Indien rekening en verantwoording wordt afgelegd is de trustee verplicht transacties te vermelden welke met betrekking tot het trustvermogen mochten hebben plaatsgevonden met een trustee of protector als een eigen belang hebbende wederpartij.

Artikel 138

De tweede volzin van het tweede lid - toegevoegd op aandrang van de Raad van Advies - is ontleend aan artikel 9, eerste lid, van Boek 7 BW. De overige leden behoeven geen toelichting.

Artikel 139

Dit artikel bevat een regel van regelend recht ter bescherming van het trustvermogen. Ook dogmatisch is het een juist uitgangspunt dat de gezamenlijke trustees, als mede-eigenaren, in beginsel slechts tezamen bevoegd zijn; men zie artikel 3:170, tweede en derde lid, BW.

Artikel 140

1. Het eerste lid, van regelend recht (zie artikel 141, eerste lid), geeft aan de trustee uitgebreide bevoegdheden tot handelen. Men vergelijk de in het Anglo-Amerikaans recht bekende "discretionary trust", waarmee een trust bedoeld wordt, waarbij de trustee naar eigen inzicht kan bepalen of en in hoeverre hij het trustinkomen zal uitkeren of accumuleren. Het in onderdeel a bepaalde maakt het mogelijk dat de trust gebruikt wordt als investment trust. De belegger is dan een insteller en begunstigde tegelijk. Ten aanzien van het in onderdeel b bepaalde wordt ten deze verwezen naar artikel 154, eerste lid. Het onder c en d bepaalde is bedoeld om "spendthrift clauses" mogelijk te maken. Op basis van deze bepaling kan de insteller voorkomen dat de begunstigde zijn rechten en aanspraken op toekomstige uitkeringen van inkomen of op het trustvermogen zelf kan overdragen of dat crediteuren van de begunstigde daar aanspraak op maken. Vanzelfsprekend kan de begunstigde over reeds ontvangen uitkeringen vrijelijk beschikken en zijn de reeds ontvangen uitkeringen voor beslag vatbaar. Onderdeel e is bedoeld om een wettelijke basis te geven voor het voldoen aan niet bindende verzoeken, al dan niet in de vorm van in de trustpraktijk gehanteerde "letters of wishes".
2. Het tweede lid maakt het mogelijk om volmacht te geven voor het aangaan of uitvoeren van transacties met een beperkte strekking

en duur. Een gevolmachtigde mag een zekere mate van "freies Ermessen" hebben, maar de trustee moet in grote lijnen aangeven waarbinnen en binnen welke tijd de gevolmachtigde kan handelen. Deze beperkingen zijn bedoeld om te voorkomen dat de trustee zijn bevoegdheden aan anderen overlaat of overdraagt. Voorkomen dient te worden dat de trustee de aan hem toekomende bevoegdheden middels een volmacht aan een derde delegeert. Toegestaan is volmacht te geven aan een mede-trustee, de protector of een derde, zolang die volmacht maar gericht is op de uitvoering van een door de betreffende trustee genomen basis beslissing. Een algehele volmacht of een volmacht voor onbepaalde tijd acht de ondergetekende niet toelaatbaar. Wel daarentegen, een volmacht binnen het kader van een door de betreffende trustee gegeven opdracht of instructie. Deze bepaling staat onder meer het aangaan van overeenkomsten betreffende het beheer, de belegging en herbelegging van het trustvermogen of het voeren van administratie aan personen of instellingen die zich daar beroepsmatig mee bezig houden, niet in de weg.

3. Het derde lid, strekkende ter bescherming van het trustvermogen, behoeft geen nadere toelichting.
4. De functie van trustee is een vertrouwensfunctie en belangenconflicten tussen de trustee en de begunstigen dienen te worden voorkomen en daar waar deze niettemin kunnen ontstaan, op een strikte manier te worden opgelost. Het vierde lid geeft terzake een regel van regelend recht. Een soortgelijke regel voor de protector is opgenomen in artikel 150, vijfde lid.

Artikel 141

1. In het eerste lid is aangegeven dat artikel 140 van regelend recht is.
2. Het tweede lid maakt het mogelijk de bevoegdheden van de in beginsel volledig beschikkingsbevoegde trustee te beperken, bijv. door een voorafgaande toestemming van een ander te eisen; verg. artikel 91 van Boek 5 BW ten aanzien van erfpacht. Deze beperking van de beschikkingsbevoegdheden van de trustee is gerechtvaardigd omdat het trustvermogen niet aan de trustee is gegeven om te strekken tot voordeel of nut van de trustee, doch tot voordeel of nut van de begunstigde. Ter bescherming van het trustvermogen en in het belang van de begunstigde is het van belang dat eventuele beperkingen ook goederenrechtelijk gelden jegens verkrijgers die de beschikkingsonbevoegdheid kennen of, mede in verband met het bestaan van het trustregister, geacht worden deze te kennen (derde tot en met vijfde lid).

Artikel 142

Wat betreft dit artikel, zij verwezen naar het slotgedeelte van artikel 11, tweede lid, van het Verdrag.

Artikel 143

Het beginsel, dat de beloning dient te worden voldaan uit het inkomen, is ingegeven ter bescherming van het trustvermogen. Voor het theoretische geval dat de beloning niet in de trustakte zou zijn vermeld, is een minimum opgenomen. Dit artikel is een regel van regelend recht. In de trustakte mag bepaald worden dat de beloning afhankelijk is van de waarde van het vermogen, al dan niet in combinatie met het inkomen.

Artikel 144

De in het eerste lid beoogde bescherming van het trustvermogen – en indirect de begunstigde – zal in de praktijk worden verminderd door gangbare clausules die de aansprakelijkheid van de trustee beperken. De ondergetekende is echter van mening dat voor de begunstigde de beste bescherming wordt bereikt door middel van het in artikel 134, tweede en derde lid, bepaalde. In beginsel zijn alle in functie zijnde trustees hoofdelijk aansprakelijk. Het tweede lid houdt een disculpatieregeling in, welke geen nadere toelichting behoeft. Ook het derde lid behoeft geen verdere toelichting. De in het vierde lid neergelegde wettelijke beperking van de aansprakelijkheid voor het als trustee handelen is een logisch gevolg van het afgescheiden karakter van het trustvermogen. Op basis van het afgescheiden vermogen hebben de privé-crediteuren van een trustee geen verhaal op het trustvermogen. Omgekeerd kunnen crediteuren van de trustee als zodanig, aan wie kenbaar was gemaakt dat zij met een trustee handelden, zich niet verhalen op het privé-vermogen van de trustee.

Artikel 145

Het neerleggen van de functie van trustee is een aangelegenheid van regelend recht, maar ingeval in de trustakte geen regeling is opgenomen, kan de trustee slechts aftreden ingeval aanblijven in redelijkheid niet geëist mag worden. Het tweede tot en met vijfde lid behoeven geen toelichting. In de trustakte moet een voorziening zijn opgenomen voor het geval dat geen binnenlandse trustee meer in functie is; men zie artikel 130, tweede lid, onderdeel c.

Artikel 146

Iedere opvolgende trustee wordt van rechtswege rechthebbende van het trustvermogen, als een rechtsopvolger onder algemene titel, derhalve met alle rechten en verplichtingen die de defungerende trustee ten aanzien van dat trustvermogen mocht hebben. Door die rechtsovergang van rechtswege is een overdracht niet nodig, onverminderd de voor de praktische uitvoering gegeven regelingen in artikel 138. Het tweede lid legt aan de opvolgende trustee de verplichting op tot openbaarmaking van de nieuwe rechtstoestand. Een nieuw benoemde trustee dient zelf zorg te dragen voor de openbaarmaking in het trustregister van de op hem betrekking hebbende gegevens, voor zover zulks niet aan de notaris is opgedragen, aldus het derde lid.

Artikel 147

Het eerste lid geeft het facultatieve karakter van de functie van protector aan. Indien de trustakte voorziet in de mogelijkheid van de benoeming van een protector dient de trustakte tevens een bepaling in te houden wie bevoegd is de protector te benoemen, aldus het tweede lid. Niet uitgesloten is de mogelijkheid dat meerdere personen bevoegd zijn tot benoeming van een of meer protectors, met bevoegdheden welke van elkaar kunnen verschillen. In het licht van de in artikel 149, eerste lid, omschreven wettelijke verplichting tot het houden van toezicht, is de incomptabiliteit van de functies van trustee en protector vanzelfsprekend. In dit verband wordt ter vergelijking verwezen naar de onafhankelijkheid van een commissaris bij het uitoefenen van zijn toezichthoudende functie bij een naamloze vennootschap.

Artikel 148

Wat betreft het tweede lid, zij verwezen naar het hiervoor met betrekking tot artikel 147, derde lid, werd opgemerkt. Vanzelfsprekend is de incomptabiliteit van de functies van protector en enig begunstigde. Toezicht houden alleen ten behoeve van zich zelf is zinloos. Zie in dit verband ook artikel 134, vierde lid.

Artikel 149

Indien een protector is benoemd, is het houden van toezicht zijn wettelijke taak. Andere taken zijn facultatief. Deze andere taken mogen niet zodanig zijn dat de protector de facto als trustee fungeert. De protector heeft, evenals de trustee, jegens de begunstigde een "fiduciary duty". Het eerste lid, in verbinding met artikel 151, eerste lid, verplicht de protector tot actief toezicht en zondig tot uitoefening van zijn bevoegdheid tot schorsing van de trustee.

Artikelen 150-152

Men vergelijk de overeenkomstige bepalingen ten aanzien van de trustee. Artikel 150, vierde lid, strekt tot effectueering van de toezichthoudende taak van de protector. In artikel 150, vijfde lid, dient de rechterlijke machtiging niet door de protector, maar door een trustee te worden verzocht. De rechtshandeling dient immers door de trustee of de trusteees te worden verricht.

Artikel 153

Blijkens het eerste lid kunnen ook personen die nog niet verwekt zijn begunstigde zijn. Indien de overdracht in trust ten behoeve of mede ten behoeve van de insteller tot gevolg heeft dat schuldeisers zijn benadeeld, kan daartegen op grond van de artikelen 45 tot en met 48 van Boek 3 BW worden opgetreden.

Artikel 154

Het eerste lid, zijnde van regeland recht, maakt het recht van de begunstigde op het inkomen van het trustvermogen, afhankelijk van hetgeen in de trustakte is bepaald of van de eveneens door regeland recht bepaalde bevoegdheid van de trustee tot accumulatie, zoals vermeld in artikel 140, eerste lid, onderdeel b. Het uitgangspunt van het tweede lid is dat de begunstigde over het hem toekomende recht kan beschikken. Ten aanzien van de wijze waarop kan worden beschikt gelden de algemene regels van vermogensrecht. Het derde lid is een afwijking van het tweede lid en veronderstelt de wens van een insteller dat de toegekende rechten uitsluitend gebruikt kunnen worden voor het doel waarvoor deze zijn toegekend, niet voor betaling van schulden of voor aankopen die voor levensonderhoud of studie niet nodig zijn. Voorts wordt ten deze verwezen naar het bepaalde in artikel 140, eerste lid, onderdelen c en d. Het vierde lid geeft de mogelijkheid de afgelegde rekening en verantwoording te controleren.

Artikel 155

Bij de behandeling van artikel 137 werd reeds verwezen naar het eerste lid van het onderhavige artikel, bepalende dat het trustvermogen een afgescheiden vermogen is. Deze voor de trust essentiële bepaling is een afwijking van artikel 276 van Boek 3 BW, waarin wordt bepaald dat in beginsel ieder met zijn gehele vermogen dient in te staan voor zijn schulden. De rechtvaardiging van deze afwijking door erkenning van het afgescheiden karakter van het trustvermogen, is gelegen in het feit dat de insteller het trustvermogen aan de trustee heeft overgedragen onder de

verplichting dit trustvermogen aan te wenden ten behoeve van anderen dan de trustee zelf. Dat trustvermogen strekt niet tot voordeel of nut van de trustee. De trustee heeft zelf geen baat bij zijn trustvermogen. De trustee is eigenaar zonder eigen belang, met plichten jegens de begunstigde en derhalve is het gerechtvaardigd dat de schuldeisers, de echtgenoot en de erfgenamen van de trustee evenmin aanspraken op dat vermogen kunnen doen gelden. De formulering van deze bepaling is grotendeels ontleend aan artikel 11 van het Verdrag.

Artikel 156

Het eerste lid regelt het recht van afscheiding en van het doen afstaan van de goederen jegens de trustee ongeacht de aard van het trustvermogen en ongeacht of de vermenging opzettelijk of door nalatigheid is ontstaan. Het tweede lid betreft de goederenrechtelijke vordering betreffende hetgeen door de trustee in strijd met zijn openbaar gemaakte bevoegdheden of zijn verplichtingen zijn vervreemd. In beginsel zijn alle goederen terugvorderbaar; degene die bewust met de trustee handelt dient diens bevoegdheid te verifiëren in het trustregister. Wel geldt de uit artikel 141 en uit het algemene vermogensrecht voortvloeiende bescherming van verkrijgers die de beschikkingsonbevoegdheid niet kennen of geacht worden deze te kennen. Voorts is denkbaar dat de trustee in beginsel wel beschikkingsbevoegd is, maar dat voor de wederpartij kenbaar is dat de trustee door onder de gegeven omstandigheden te beschikken "in breach of trust" is. Men vergelijk artikel 11, derde lid, onderdeel d, van het Verdrag.

Artikel 157

Het eerste lid, zijnde van regeland recht, gaat uit van de wenselijkheid het trustvermogen zoveel mogelijk in stand te houden. In artikel 143 is dezelfde gedachte neergelegd. Het begrip inkomen kan per trust en per begunstigde verschillend zijn. Denkbaar is dat een begunstigde gerechtigd is de huuropbrengsten te ontvangen uit de aan de trust onderworpen onroerende goederen, terwijl aan een andere begunstigde de renten van banksaldi toekomen. In de trustakte kunnen derhalve diverse inkomensbegrippen worden gehanteerd. Als regel van regeland recht wordt in het tweede lid verwezen naar het inkomensbegrip als bedoeld in artikel 3, tweede lid, van de Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943.

Artikel 158

Deze bepaling behoeft geen verdere toelichting.

Artikel 159

1. In vele Anglo-Amerikaanse jurisdicties is het traditie dat de trust niet voor onbepaalde tijd worden aangegaan. Gezien de in dit artikel genoemde gevallen waarin de trust eindigt, is er echter geen goede reden om te verbieden dat een Nederlands-Antilliaanse trust voor onbepaalde tijd wordt ingesteld. Ook stichtingen en naamloze vennootschappen plegen doorgaans voor onbepaalde tijd te worden opgericht.
2. Onderdeel d treedt niet in werking indien, door een voorziening in de trustakte of anderszins, gelijktijdig een nieuwe (in de Nederlandse Antillen wonende of gevestigde) trustee optreedt.
3. Wat betreft onderdeel e, lette men wel op de helingsmogelijkheid vervat in artikel 131.

Artikel 160

Dit artikel van regelend recht bepaalt wat er na het einde van de trust met het trustvermogen dient te gebeuren en aan wie rekening en verantwoording moet worden afgelegd.

Artikel 161

De verplichting tot inschrijving van de trust is opgedragen aan de notaris te wiens overstaan de trustakte is verleden. Publicatie van de trust is een voor instellers en begunstigen zeer gevoelige zaak, maar onze rechtsorde eist openbaarheid waar zulks ter bescherming van derden nodig is. Ten aanzien van de verplicht openbaar te maken gegevens is aansluiting is gezocht bij de voor commanditaire vennootschappen geldende verplichting tot beperkte openbaarmaking. Bij de commanditaire vennootschap behoeven noch de namen van de commanditaire vennoten noch de overeenkomst waarbij die vennootschap wordt aangegaan, openbaar te worden gemaakt.

Bij de trust behoeven uitsluitend de in het tweede lid, onderdeel c, bedoelde gegevens openbaar gemaakt te worden. De trustakte, de naam van de insteller, de naam van de begunstigde en het trustvermogen behoeven dat niet. De in het tweede lid, onderdeel c, bedoelde gegevens zijn vergelijkbaar met die welke in het vennootschapsrecht openbaar dienen te worden gemaakt, voor rechtshandelingen waarvoor het bestuur van een naamloze vennootschap toestemming nodig heeft van de algemene vergadering of van de raad van commissarissen. De in ons vennootschapsrecht voor die gegevens geldende externe werking van de bevoegdheidsbeperkingen van directeuren zal, blijkens artikel 156, tweede lid, ook ten aanzien van trusteees gelden.

ARTIKELN II-III

Hier wordt de in artikel 128, derde lid, ten aanzien van de trust gegeven regeling inzake schending van de legitieme portie van overeenkomstige toepassing verklaard ten aanzien van het testamentair bewind, geregeld in Boek 4 BW, en de stichting particulier fonds, geregeld in de Landsverordening op Stichtingen, bij landsverordening van de 19^{de} oktober 1998 (P.B. 1998, no. 209).

ARTIKEL IV

De datum van inwerkingtreding van de onderhavige landsverordening zal worden vastgesteld bij landsbesluit, zodra omtrent de fiscale consequenties van de invoering van de trust voldoende zekerheid bestaat.

De Minister van Justitie

De Minister van Algemene Zaken