

STATEN VAN SINT MAARTEN  
ZITTINGSJAAR 2010-2011-006



STATEN VAN DE NEDERLANDSE ANTILLEN  
ZITTING 2001-2002 - 2519

LANDSVERORDENING houdende aanvulling van  
Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen  
inzake de trust

AANBIEDING

No. 1

De Gouverneur van de Nederlandse Antillen biedt aan de Staten ter goedkeuring aan een ontwerp-landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake de trust.

Willemstad,

- 8 FEB. 2002

De Minister van Justitie,

A handwritten signature in black ink, appearing to be "R. J. van der ...".

A large, stylized handwritten signature in black ink, possibly "J. J. ...".

STATEN VAN DE NEDERLANDSE ANTILLEN  
ZITTING 2001-2002

LANDSVERORDENING van de  
houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk  
Wetboek met bepalingen inzake trusts

ONTWERP

No. 2

IN NAAM DER KONINGIN!

DE GOUVERNEUR van de Nederlandse Antillen;

In overweging genomen hebbende:

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

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

ARTIKEL I

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

Titel 6 Trust

Afdeling 1 Algemene bepalingen

Artikel 126

Deze titel laat onverlet hetgeen bepaald is in de Landsverordening  
toezicht fiduciair bedrijf (P.B. 2001, no. 81).

### Artikel 127

1. Voor de toepassing van deze titel heeft de term trust het oog op de rechtsbetrekkingen die bij rechtshandeling onder de levenden in het leven worden geroepen door een persoon, de insteller, wanneer goederen onder de macht van een trustee zijn of worden gebracht 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 rechtstitel met betrekking tot het trustvermogen staat ten name van de trustee of ten name van een ander voor rekening van de trustee;
  - c. de trustee heeft de bevoegdheid en de plicht, terzake waarvan hij verantwoording schuldig is, om in overeenstemming met de bepalingen van de trust en de bijzondere verplichtingen, waaraan hij van rechtswege is onderworpen, het trustvermogen te besturen en te beheren of er over te beschikken.
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.

### Artikel 128

1. Een rechtshandeling waarbij goederen onder de macht van de trustee zijn gebracht kan slechts door een rechterlijke uitspraak worden vernietigd.
2. Het onder de macht van de trustee brengen van goederen kan, onverminderd het derde lid, slechts door een rechterlijke uitspraak leiden tot het geldend maken van een legitieme portie.
3. Het onder de macht van de trustee brengen van goederen, waarvan het gevolg is dat een legitimaris gerechtigd is de waarde van zijn legitieme portie en de vruchten daarvan te ontvangen bij het bereiken van de vijfendertigjarige leeftijd, kan niet leiden tot het geldend maken van een legitieme portie, indien de legitimaris tot die leeftijd gerechtigd is ten laste van het voor hem bestemde trustvermogen uitkeringen te ontvangen ter dekking van redelijke kosten van levensonderhoud en studie. Een beroep op het toepasselijk recht betreffende de erfopvolging kan hieraan niet afdoen.

### Artikel 129

Waar in deze titel wordt gesproken van een notariële akte wordt daaronder verstaan een akte, in de Nederlandse, Engelse of Spaanse taal, verleden ten overstaan van een persoon die hier te lande het notarisambt uitoefent.

### Afdeling 2 Geldigheid van de trust

### Artikel 130

1. De instelling van de trust geschiedt bij notariële akte.
2. 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 de Nederlandse Antillen wonende of

- gevestigde trustee en de aanvaarding van die benoeming;
  - c. een voorziening ter verzekering dat niet een binnen de Nederlandse Antillen wonende of gevestigde trustee komt te ontbreken;
  - d. de omschrijving van het trustvermogen.
3. Het doel mag niet in strijd zijn met dwingende wetsbepalingen, de goede zeden of de openbare orde.

#### Artikel 131

Indien een beoogde trust ongeldig is en goederen onder de macht van de als trustee fungerende persoon goederen zijn gebracht en de beoogde trust op rechtsgeldige wijze wordt uitgevoerd, kan de rechter in eerste aanleg, op verzoek van iedere belanghebbende of het openbaar ministerie, de als trustee fungerende persoon veroordelen tot het verrichten van hetgeen nodig is voor de geldige instelling van de beoogde trust, daaronder begrepen de aanpassing van de trustakte.

#### Artikel 132

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. Zodanige wijziging of herroeping geschiedt bij notariële akte.

#### Artikel 133

Indien door onvoorziene omstandigheden aan de kennelijke bedoeling van de insteller in ernstige, 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.

### Afdeling 3 De trustee

#### Artikel 134

1. Zowel handelingsbekwame natuurlijke personen als rechtspersonen kunnen rechtsgeldig als trustee fungeren.
2. Een trustee dient te beschikken over een daartoe strekkende vergunning van de Raad van Toezicht inzake het fiduciair bedrijf, ingesteld ingevolge de Landsverordening toezicht fiduciair bedrijf.
3. De Raad van Toezicht kan kwaliteitseisen voor trustees vaststellen. De Raad kan voor nader door haar aan te geven categorieën trusts bijzondere door trustees in acht te nemen voorwaarden vaststellen.
4. De trustee kan niet de enige begunstigde zijn.
5. 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 beheren of daarover te beschikken en zijn bevoegdheden in overeenstemming met de aard van het trustvermogen en met de zorgvuldigheid die uit zijn vertrouwenspositie

voortvloeit uit te oefenen.

2. Onder beheer wordt mede begrepen het doen verzekeren van het trustvermogen, voorzover gebruikelijk.

#### Artikel 136

1. Met betrekking tot een tot het trustvermogen behorend goed terzake 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 of zulks naar het toepasselijke recht onmogelijk of verboden is, 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 in een vennootschap.
3. Tenzij in de trustakte anders is bepaald of zulks naar verkeersopvattingen niet van de trustee kan worden geveerd, 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.

#### Artikel 137

1. De trustee is verplicht een trustvermogen afgescheiden te houden van een ander trustvermogen en van zijn niet aan een trust onderworpen vermogen.
2. De trustee is verplicht binnen de Nederlandse Antillen 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 investment trusts kan ook buiten de Nederlandse Antillen 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 beheer. 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 138

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 enige jurisdictie verband houden met de rechtsovergang. Voorzover de defungerende trustee zelf daarbij belang behoudt, is hij slechts verplicht om aan de opvolgende trustee op diens verlangen en op dienst kosten 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 liquidatie is belast.

#### Artikel 139

Indien meerdere trustees in functie zijn, zijn deze uitsluitend gezamenlijk bevoegd tot uitoefening van de wet en de trustakte bedoelde bevoegdheden. Deze beperking geldt niet voor rechtshandelingen die geen uitstel kunnen lijden.

#### Artikel 140

1. De trustee is 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 volmachten is slechts toegestaan in de vorm van een bijzondere volmacht van beperkte duur.
3. Het verlenen van zekerheidsrechten en het ter leen opnemen van gelden is slechts mogelijk voorzover zulks in de trustakte is bepaald.
4. Rechtshandelingen met betrekking tot het trustvermogen waarbij een trustee een tegenstrijdig eigen 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.

#### Artikel 141

1. In de trustakte kan van de artikelen 139 en 140 worden afgeweken.
2. 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.
3. De in het tweede lid bedoelde beschikkingsonbevoegdheid kan slechts worden tegengeworpen aan een verkrijger die haar kende.

4. Bekendheid met het bestaan van het trustverband impliceert bekendheid met de beschikkingsonbevoegdheid, mits deze is ingeschreven in het in afdeling 8 bedoelde trustregister.
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 142

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 143

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.

#### Artikel 144

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. De trustee is voor een door hem als zodanig verrichte rechtshandeling, jegens de wederpartij niet persoonlijk aansprakelijk indien ten tijde van de rechtshandeling aan de wederpartij kenbaar was dat de trustee handelde in zijn hoedanigheid. In een dergelijk geval heeft de wederpartij slechts verhaal op het trustvermogen.

#### Artikel 145

1. Voor zover in de trustakte niet anders is bepaald, kan de trustee zijn taak slechts neerleggen zonder schade voor de begunstigde of het trustvermogen.
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. De trustee verliest voorts zijn hoedanigheid van trustee door intrekking van zijn vergunning, 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.

6. Indien, ondanks de voorziening terzake in de trustakte, een binnen de Nederlandse Antillen 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 146

1. Een opvolgende of toetredende trustee verkrijgt van rechtswege het trustvermogen 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 openbaar 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 in artikel 161, tweede lid, onderdeel c, bedoelde gegevens, voorzover zulks niet op grond van dat artikel mocht zijn geschied.

#### 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 de Nederlandse Antillen 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 zonedig 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 allen 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 eigen belang heeft, slechts worden aangegaan met medewerking van alle trusteees 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.

#### Artikel 152

1. Voor zover in de trustakte niet anders is bepaald, kan de protector zijn taak slechts neerleggen zonder schade voor de begunstigde of het trustvermogen.
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. 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.
4. 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.

### 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 belangen in de trust te beschikken, onverminderd het derde lid. De trustee geldt als degene tegen wie de desbetreffende rechten en belangen 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 onjuistheden bevat of ten aanzien van belangrijke aspecten kennelijk onvolledig is, komen de kosten van dit onderzoek voor rekening van de trustee.

## 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 die onder de macht van de trustee zijn gebracht.
3. Tenzij in de trustakte of bij het onder de macht van de trustee brengen 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 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 onder de macht moeten worden gebracht van 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 bevoegdelyk zijn gedaan, alsmede de aan de trustee toekomende beloning, in de eerste plaats ten laste van het zuiver inkomen uit 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

De trust eindigt:

- a. door de vervulling van een in de trustakte opgenomen ontbindende voorwaarde of door het verloop van de tijd waarvoor de trust is ingesteld;
- b. bij het geheel ontbreken van trustvermogen;
- 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, wegens ongeldigheid van de trust of in het belang van de openbare orde.

## Artikel 160

In de in artikel 159, onderdelen a en c, 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 Bank van de Nederlandse Antillen 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 de trustregisters van de Kamers van Koophandel en Nijverheid van de eilandgebieden waarin de in de in de Nederlandse Antillen wonende of gevestigde trustees wonen of gevestigd zijn.
2. De inschrijving houdt in vermelding van:
  - a. de datum van instelling van de trust;
  - b. de eventueel in de trustakte gekozen naam;
  - c. de volledige namen, geboorteplaats en geboortedatum, woonplaats en adres van de trustees.
3. Tevens kunnen worden ingeschreven:
  - a. de volledige namen, geboorteplaats en geboortedatum, woonplaats en adres van protectors en andere personen die met betrekking tot het trustvermogen bevoegd zijn tot het aangaan van rechtshandelingen of tot het geven van daarvoor vereiste toestemming of goedkeuring;
  - b. voor derden van belang zijnde beperkingen of uitbreidingen van de bevoegdheid van de trustee.
4. De notaris te wiens overstaan een trustakte wordt gewijzigd, is verplicht tot inschrijving van de datum van wijziging en van de gewijzigde gegevens als bedoeld in de onderdelen b en c van het tweede lid.
5. De notaris te wiens overstaan een trust wordt herroepen, is verplicht tot inschrijving van deze herroeping.
6. Ingeval de trust eindigt anders dan door herroeping, is de laatst fungerende trustee verplicht daarvan mededeling te doen aan het hiervoor bedoelde trustregister. 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

Aan artikel 1046 van Boek 4 van het Burgerlijk Wetboek wordt een lid toegevoegd, luidende:

3. Artikel 128, derde lid, van Boek 3 is van overeenkomstige toepassing.

#### ARTIKEL III

Aan artikel 1b van de Landsverordening op Stichtingen (P.B. 1967, no. 191) wordt een lid toegevoegd, luidende:

4. Artikel 128, derde lid, van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek is van overeenkomstige toepassing.

ARTIKEL IV

Deze landsverordening treedt in werking op een bij landsbesluit te bepalen tijdstip

Gegeven te

De Minister van Justitie,

Uitgegeven de  
De Minister van Algemene Zaken,

STATEN VAN SINT MAARTEN  
ZITTINGSJAAR 2010-2011-006

STATEN VAN DE NEDERLANDSE ANTILLEN  
ZITTING 2001-2002

LANDSVERORDENING houdende aanvulling van  
Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen  
inzake de trust

MEMORIE VAN TOELICHTING

No. 3

**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 buitengaats 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 buitengaats financiële sector voor een groot deel gebaseerd is op het alhier "managen" van buitenlandse entiteiten. Het aantal Nederlands Antilliaanse buitengaats 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 buitengaats financiële wereld, dienen

wij de internationaal steeds frequenter voorkomende trust tegemoet te treden als een nieuwe mogelijkheid voor onze buitengaats 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 buitengaats 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 geïdentificeerd 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 vertrouwelijkheid 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. Gelijkijdig 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) begunstigden 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 buitengaats 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 buitengaats 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 verschaft. 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 vergelijk 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 zonodig tot uitoefening van zijn bevoegdheid tot schorsing van de trustee.

#### Artikelen 150-152

Men vergelijke de overeenkomstige bepalingen ten aanzien van de trustee. Artikel 150, vierde lid, strekt tot effectuering 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 trustees 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 regelend 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 regelend 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 begunstigden 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

bevoegdheidsbeperingen van directeuren zal, blijkens artikel 156, tweede lid, ook ten aanzien van trusteees gelden.

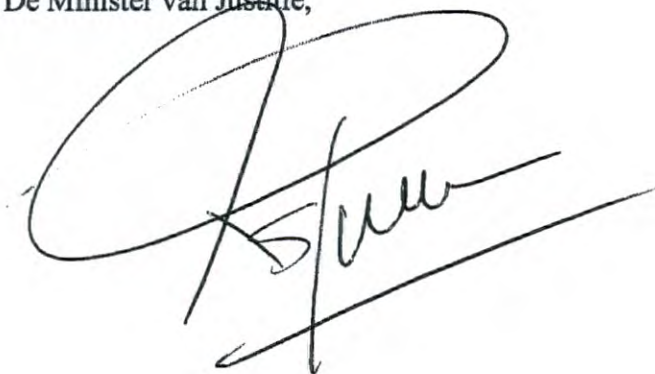
#### ARTIKELN II-III

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<sup>de</sup> 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,

A large, stylized handwritten signature in black ink, consisting of a large loop at the top and several sweeping strokes below, likely representing the Minister of Justice.

5383	
11 OKT. 2001	
Plan nr.	03-01-02
Fotokopie van:	118/2001-SER
	Dep.

*Handwritten notes:*  
A/M in D n  
U.R.n.  
8.10.07  
SER  
11/10/01

Aan de Regering van de  
Nederlandse Antillen  
Fort Amsterdam  
Alhier

Willemstad, 5 oktober 2001

**Betreft: Advies inzake een ontwerp-landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake de trust**

*Handwritten:* RvA 12/7/01

Naar aanleiding van de adviesaanvraag bij brief van de Minister van Financiën, no. 2628/JAZ d.d. 4 juli 2001 inzake een ontwerp-, landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake de trust, bericht ik U het volgende.

Het onderhavige ontwerp is onderwerp van behandeling geweest in een commissie vergadering, alsmede tijdens een plenaire raadsvergadering.

Dit advies is vastgesteld in de plenaire vergadering van de Raad, die gehouden werd op 14 september 2001 te Curaçao.

Namens de Raad,

de Voorzitter,

*Signature of mr. S.M. Betrian*  
mr. S.M. Betrian

de Secretaris,

*Signature of mr. G.H.E. Camelia*  
mr. G.H.E. Camelia

# ONTWERP-LANDSVERORDENING HOUDENDE AANVULLING VAN BOEK 3 VAN HET BURGERLIJK WETBOEK MET BEPALINGEN INZAKE DE TRUST.

## 1. Inhoud en strekking van het ontwerp

### 1.1 Inhoud

Het ontwerp betreft de invoering van een eigen trustwet aangezien de belangen van onze economie het meest gebaat zijn bij invoering van een eigen Nederlands-Antilliaanse trust. De Nederlandse Antillen, met de voor haar economie zo belangrijke off-shore sector, dient de wenselijkheid tot toetreding van het in 1985 te 's-Gravenhage gesloten "Verdrag inzake het recht dat toepasselijk is op trusts en de erkenning van trusts" (Trb. 1985, 41) te bezien vanuit het perspectief van een trustland. De activiteiten van de afgelopen jaren in de off-shore sector zijn voor groot deel gebaseerd op het alhier "managen" van buitenlandse entiteiten. Het aantal Nederlands-Antilliaanse off-shore vennootschappen dat jaarlijks wordt opgericht is echter dalende. Gezien de belangrijke rol van de trust in de door het Anglo-Amerikaans recht zo sterk gedomineerde offshore wereld, dient de internationaal steeds frequenter voorkomende trust tegemoet te worden getreden als een nieuwe mogelijkheid voor onze off-shore sector.

### 1.2. Strekking

Het ontwerp strekt ertoe een eigen Nederlands-Antilliaanse trust in Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek te regelen. Door te kiezen voor een eigen trustverordening wordt niet alleen werkgelegenheid gecreëerd in de off-shore sector, maar wordt tevens de regie ten aanzien van de trust in eigen handen gehouden.

Enkel toetreding tot het Verdrag en de daaruit voortvloeiende gedwongen erkenning van de trust, is onvoldoende om de regie geheel in handen te houden.

## 2. Commentaar

In de Memorie van Toelichting wordt als grondslag van het ontwerp gesteld dat de belangen van onze economie het meest gebaat zijn bij invoering van een eigen Nederlandse-Antilliaanse trust en dat wij de internationaal steeds frequenter voorkomende trust tegemoet dienen te treden als een nieuwe mogelijkheid voor onze offshore sector. Naar het oordeel van de Raad vormen onze economische belangen als grondslag voor de invoering van een eigen trustwet een zeer belangrijk aspect. Alhoewel in de Memorie van Toelichting terzake niet nader wordt uitgeweid, gaat de Raad ervan uit dat zij mogelijkerwijs door de in het ontwerp neergelegde regeling worden gediend. Naast de economische belangen dient eveneens rekening te worden gehouden met de belangen van de werknemers in de off-shore sector op het gebied van de sociale zekerheid, met name de arbeidsvoorwaarden, de werkgelegenheid en de ontslagbescherming, en in het bijzonder het waarborgen van redelijke loon- en andere

arbeidsvoorwaarden, teneinde de arbeidsvrede in deze sector te bevorderen. De Raad hecht eraan dat bijzondere aandacht wordt besteed aan de belangen van de werknemers in de off-shore sector op het gebied van de sociale zekerheid en dat de nodige waarborgen voor de bescherming van die belangen worden geschapen. De Raad wijst voorts op het gevaar voor mogelijke aan de trust verbonden juridische risico's, met name de benadeling van crediteuren door frauduleuze handelingen van de trustee. Wat betreft het in 1985 te 's-Gravenhage gesloten Verdrag inzake het recht dat toepasselijk is op trusts en de erkenning van trusts (Trb. 1985, 141) constateert de Raad dat het Verdrag inmiddels voor Nederland doch niet voor de Nederlandse Antillen gelding heeft gekregen. Terwijl Nederland heeft besloten vooralsnog niet over te gaan tot invoering van een eigen trustwet, bestaat hiertelende wel het voornemen daartoe. Het komt de Raad wenselijk voor dat de Nederlandse Antillen bij het overleg dat te zijner tijd met Nederland terzake zal worden gevoerd in het kader van artikel 39 van het Statuut en artikel 98 van de Staatsregeling van de Nederlandse Antillen, zich eveneens op de hoogte stellen van de redenen waarom Nederland nog niet tot invoering van een eigen trustwet is overgegaan. De Raad hecht eraan te wijzen op het belang dat de in te voeren trustwetgeving de instemming en medewerking heeft van het notariaat hiertelende. De notaris is belast met het verlijden van de trustakte, de notariële akte tot instelling van de trust. De trustakte zal niet alleen moeten voldoen aan de bepalingen van de eigen trustwet, maar ook aan die van het Verdrag. Wanneer er geen rechtskeuze is gedaan, wordt de trust ingevolge artikel 7 van het Verdrag beheerst door het recht waarmee hij het nauwst verbonden is. In dat geval kan de medewerking van de notaris ertoe leiden dat partijen met de bepaling van dit artikel 7 rekening houden en daardoor de gelding van de eigen Nederlands-Antilliaanse trustwetgeving bepalen. De Raad gaat ervan uit dat in het ontwerp zoveel mogelijk met de bepalingen van het Verdrag rekening wordt gehouden. De bij dit advies gevoegde bijlage bevat een overzicht van de meest belangrijke bepalingen van het Verdrag, alsmede een vergelijking van het ontwerp met die bepalingen. In artikel 125a en artikel 134, eerste lid, van het ontwerp wordt verwezen naar de Landsverordening toezicht fiduciair bedrijf. Helaas is de Raad niet in staat gesteld omtrent het ontwerp van deze landsverordening dat recentelijk door de Staten is goedgekeurd, advies uit te brengen.

### **3. Standpunt van de Raad**

De Raad kan zich in beginsel met het onderhavige ontwerp verenigen gelet op de belangen van onze economie die bij de invoering van een eigen Nederlands-Antilliaanse trust mogelijkerwijs gebaat zijn. De Raad hecht eraan dat bijzondere aandacht wordt besteed aan de belangen van de werknemers in de off-shore sector op het gebied van de sociale zekerheid en dat de nodige waarborgen voor de bescherming van die belangen worden geschapen. Ook zal naar de mening van de Raad moeten worden gewaakt tegen aan de trust verbonden juridische risico's, met name de benadeling van crediteuren door frauduleuze handelingen van de trustee.

De Raad gaat ervan uit dat in het ontwerp zoveel mogelijk rekening wordt gehouden met de bepalingen van het in 1985 te 's-Gravenhage gesloten Verdrag inzake het recht dat toepasselijk is op trusts en de erkenning van trusts (Trb. 1985, 141) teneinde de gelding van de eigen Nederlands-Antilliaanse trustwetgeving te bevorderen.

De Raad wil tenslotte nog opmerken dat hij niet is ingegaan op de vraag in hoeverre de trust überhaupt past in ons rechtsstelsel c.q. het Burgerlijk Wetboek, daar dit hier te ver zou voeren. Niettemin zal de Regering in de Memorie van Toelichting aandacht hieraan moeten wijden.

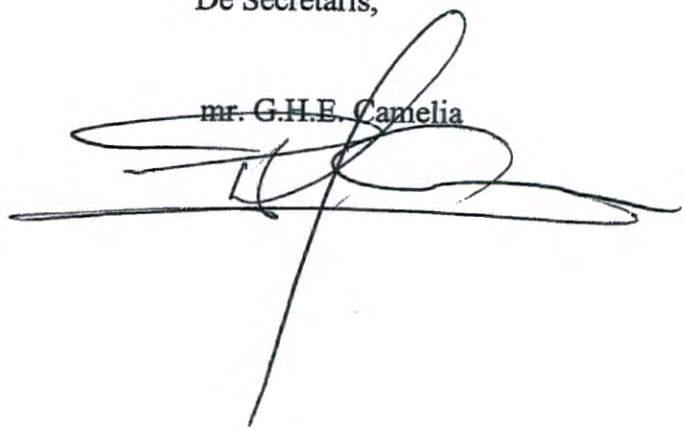
In bijgevoegde bijlage gaat de Raad in het algemeen in op relevante bepalingen van het in 1985 te 's-Gravenhage gesloten Verdrag inzake het recht dat toepasselijk is op trusts en de erkenning van trusts (Trb. 1985, 141).

Namens de Sociaal-Economische Raad,

De Voorzitter,

  
mr. S.M. Betrian

De Secretaris,

  
mr. G.H.E. Camelia



## Bijlage

### Het Verdrag inzake het recht dat toepasselijk is op trusts en inzake de erkenning van trusts. (Trb. 1985, 41)

#### Voor het onderhavige ontwerp belangrijke bepalingen van het Verdrag zijn o.a.:

- a. artikel 2: Voor de toepassing van dit Verdrag heeft de term trust het oog op de rechtsbetrekkingen die - bij rechtshandeling onder de levenden of terzake des doods - in het leven worden geroepen door een persoon, de insteller, wanneer goederen onder de macht van een trustee worden gebracht ten behoeve van een begunstigde of voor een bepaald doel.  
Een trust heeft de volgende kenmerken:
  - a. de goederen van de trust vormen een afgescheiden vermogen en zijn geen deel van het vermogen van de trustee;
  - b. de rechtstitel met betrekking tot de goederen van de trust staan ten name van de trustee of ten name van een ander voor rekening van de trustee;
  - c. de trustee heeft de bevoegdheid en de plicht, terzake waarvan hij verantwoording schuldig is, om in overeenstemming met de bepalingen van de trust en de bijzondere verplichtingen, waaraan hij van rechtswege is onderworpen, de goederen van de trust te besturen en te beheren of er over te beschikken.

Het is 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.
- b. artikel 3: Het Verdrag is slechts van toepassing op trusts die door een wilsuiting in het leven zijn geroepen en waarvan blijkt bij geschrift.
- c. artikel 6: De trust wordt beheerst door het door de insteller gekozen recht. De keuze moet uitdrukkelijk zijn of voortvloeien uit de bepalingen van de akte waarbij de trust is ingesteld of het geschrift waaruit van het bestaan daarvan blijkt, zonedig uitgelegd in het licht van de omstandigheden van het geval.  
Wanneer het recht, dat volgens het voorgaande lid is gekozen, de rechtsfiguur trust of de betrokken vorm van trust niet kent, heeft de keuze geen rechtsgevolg en is het door artikel 7 aangewezen recht van toepassing.
- d. artikel 7: Wanneer er geen rechtskeuze is gedaan wordt de trust beheerst door het recht waarmede hij het nauwst verbonden is. Om te bepalen met welk recht een trust het nauwst verbonden is, wordt in het bijzonder rekening gehouden met:
  - a. de door de insteller aangewezen plaats waar de trust wordt bestuurd;
  - b. de plaats waar de goederen van de trust zijn gelegen;
  - c. de plaats waar de trustee zijn verblijf of zijn kantoor heeft;
  - d. de doeleinden van de trust en de plaatsen waar zij moeten worden verwezenlijkt.
- e. artikel 8: Het door artikel 6 of 7 aangewezen recht beheerst de geldigheid, de

uitlegging en de rechtsgevolgen, alsmede het bestuur over de trust. Dit recht beheerst met name:

- a. de benoeming, het aftreden en het ontslag van de trustee, de bevoegdheid om als trustee op te treden en de overgang van de functie van trustee;
  - b. de onderlinge rechten en plichten van de trustee;
  - c. het recht van de trustee om de vervulling van hun verplichtingen of de uitoefening van hun bevoegdheden geheel of gedeeltelijk te delegeren;
  - d. de bevoegdheid van de trustee om de trustgoederen te besturen en er over te beschikken, om deze goederen met zekerheidsrechten te bezwaren en om nieuwe goederen te verwerven;
  - e. de bevoegdheid van de trustee om het trustvermogen te beleggen;
  - f. beperkingen met betrekking tot de duur van de trust en ten aanzien van de bevoegdheid van de trustee de opbrengsten van het trustvermogen te reserveren;
  - g. de betrekkingen tussen trustee en begunstigde, met inbegrip van de persoonlijke aansprakelijkheid van de trustee jegens de begunstigde;
  - h. de wijziging of beëindiging van de trust;
  - i. de verdeling van het trustvermogen
  - j. de verplichting van de trustee van hun bestuur verantwoording af te leggen.
- f. artikel 11: Voorzover het recht dat toepasselijk is op de trust dit verlangt of bepaalt, brengt deze erkenning in het bijzonder mede:
- a. dat de persoonlijke schuldeisers van de trustee geen verhaal hebben op het trustvermogen;
  - b. dat de trustgoederen geen deel uitmaken van het vermogen van de trustee in geval van diens insolventie of faillissement;
  - c. dat de trustgoederen geen deel uitmaken van enige huwelijksgoederengemeenschap waarin de trustee gehuwd mocht zijn noch van zijn nalatenschap;
  - d. dat de trustgoederen kunnen worden teruggevorderd in gevallen waarin de trustee deze, met schending van de verplichtingen die voor hem uit de trust voortvloeien, met zijn eigen vermogen heeft vermengd of deze heeft vervreemd. Niettemin blijven de rechten en verplichtingen van een derde die de goederen onder zich heeft, beheerst door de wet aangewezen door de verwijzingsregels van het forum.
- g. artikel 12: De trustee die een roerend of onroerend goed, dan wel een daarop betrekking hebbende rechtstitel, in een register wil doen inschrijven, is gerechtigd inschrijving te verlangen in zijn hoedanigheid van trustee of op zodanig andere wijze dat van het bestaan van de trust blijkt voorzover zulks niet door het recht van de Staat, waar inschrijving wordt verlangd, verboden wordt of daarmee onverenigbaar is.

Bepalingen van het ontwerp die met het Verdrag korresponderen.

- ad a. Zie artikel 126
- ad b. Zie artikel 129, eerste lid.
- ad c. Artikel 6 is van internationaal privaatrechtelijke aard.
- ad d. Het komt uit een oogpunt van rechtszekerheid van belang voor dat in afdeling 2:  
Geldigheid van de trust, rekening wordt gehouden met de in artikel 7 lid 2 onder a, b, c, en d vermelde bepalingen. Door te bevorderen dat zoveel mogelijk binnen de Nederlandse Antillen gelegen plaatsen worden aangewezen, kan worden bereikt dat de Nederlands-Antilliaanse trustwet wordt aangemerkt als het recht waarmee een trust het nauwst verbonden is.
- ad e. Met artikel 8 onder a korresponderen respectievelijk artikel 129 lid 2 onder b, 139, 134, eerste lid, 136 en 135 leden 9 en 10 en 140; met artikel 8 onder b artikel 136, eerste lid; met artikel 8 onder c artikel 136, derde lid; met artikel 8 onder d artikel 136; met artikel 8 onder e artikel 136 lid 2 onder a; met artikel 8 onder f artikel 153; met artikel 8 onder g de artikelen 135, 138 en 139 lid 1; met artikel 8 onder h de artikelen 132, 133 en 153; met artikel 8 onder i geen enkel artikel; met artikel 8 onder j artikel 135, zevende lid. Bovenstaande vergelijking van artikel 8 van het Verdrag met het ontwerp kan geen aanspraak maken op volledigheid. Het komt belangrijk voor dat de Nederlands-Antilliaanse trustwet met inachtneming van de in artikel 8 onder a-j vermelde bepalingen zodanig wordt ingericht dat zij de geldigheid, de uitlegging en de rechtsgevolgen, alsmede het bestuur over de in de Nederlandse Antillen ingestelde trust zal beheersen, tenzij de insteller uitdrukkelijk voor een ander recht kiest.
- ad f. Met artikel 11 korresponderen de volgende bepalingen van het ontwerp:  
ad artikel 11 onder a: zie artikel 149, eerste lid;  
ad artikel 11 onder b: zie artikel 149, eerste lid;  
ad artikel 11 onder c: zie artikel 149, eerste lid;  
ad artikel 11 onder d: zie artikel 150.
- ad g. Met artikel 12 korrespondeert geen enkele bepaling van het ontwerp, met name niet artikel 136 waarin de bevoegdheden van de trustee(s) zijn geregeld. Artikel 135, tweede lid, bepaalt dat de trustee verplicht is onverwijld het bestaan van het trustverband ten aanzien van trustgoederen te doen blijken waar in enig openbaar register of bij enige autoriteit gegevens zijn vastgelegd.



NEDERLANDSE ANTILLEN

RAAD VAN ADVIES

2628
24 OKT. 2001
BJAZ
Rapp. tere:
P

Zijne Excellentie  
De Gouverneur van de  
Nederlandse Antillen  
Curaçao

GEZIEN

RvA no. RA/060-01

DE GOUVERNEUR VAN DE NEDERLANDSE ANTILLEN

d.d. 24 OKT. 2001

Onderwerp: Ontwerp-landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake de trust (2628/JAZ,J'01/324 – RvA no. LV/27-01)

Advies: Naar aanleiding van uw aanvraag naar het oordeel van de Raad van Advies dd. 09 juli 2001 omtrent bovenaangehaald onderwerp en de behandeling hiervan in de gewone vergadering van de Raad van Advies op maandag 17 september 2001, bericht de Raad van Advies u als volgt.

**Algemeen:**

Aan de orde is de Ontwerp-landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake de trust.

Deze Ontwerp-landsverordening strekt tot introductie van de Anglo-Amerikaanse trust in de Nederlands-Antilliaanse Wetgeving

De Raad juicht het toe dat de Regering het initiatief heeft genomen om een wettelijke regeling van trust in te voeren. Het is een weerbarstige materie waarmee de Antillen reeds meer dan 4 decennia zich bezig houden.

Desalnietemin wijst de Raad er op dat zoveel mogelijk er tegen gewaakt moet worden dat de Antilliaanse trust gebruikt kan worden door oplichters, fraudeurs, witwassers van gelden, enz. Mede doordat in het ontwerp slechts een minimum aan gegevens openbaar gemaakt behoeft te worden, zal er tevens een wettelijke mogelijkheid vastgesteld dienen te worden om in bijzondere gevallen ook andere (vertrouwelijke) gegevens, na een daartoe hier te lande uitgevaardigd rechterlijk bevel, aan justitiële autoriteiten bekend te maken.

Naar het oordeel van de Raad is het nodig om gelijktijdig met de invoering van de trust, aanpassingen aan te brengen in de fiscale wetgeving teneinde de mogelijkheid van het ontgaan van Antilliaanse belastingen te beperken.

De Raad denkt onder meer aan de Successiebelastingverordening, de Overdrachtsbelastingverordening en de Winst- en Inkomstenbelasting- verordeningen.

Bestudering van de Ontwerp-landsverordening en de Memorie van Toelichting heeft de Raad aanleiding gegeven tot het plaatsen van de navolgende opmerkingen.

**Artikelsgewijs advies:**

De Raad merkt op dat het Ontwerp niet op alle trusts betrekking heeft doch slechts op de rechtsbetrekkingen genoemd in art 126 lid 1. Om die reden adviseert de Raad in het OPSCHRIFT te spreken van ".....bepalingen inzake trusts" i.p.v. ".....de trust". (Vergelijk: de Lv op Stichtingen en niet: op de Stichting).

Naar aanleiding van genoemde opmerking zou dan ook de tweede regel van de considerans moeten worden aangepast.

**Artikel 125a**

In artikel 125a kan inmiddels het P.B. nummer worden ingevuld: P.B. 2001, no. 81.

**Artikel 126**

Met betrekking tot artikel 126 lid 1, vraagt de Raad zich af of instelling van een trust terzake des doods niet bij testament moet geschieden. Als het antwoord daarop bevestigend is, komt het de Raad gewenst voor om dat in de Memorie van Toelichting aan te geven en bovendien hoe aan de eis van art 128a door niet op de Antillen aanwezige instellers kan worden voldaan. Ook bij een negatief antwoord op de vraag, adviseert de Raad dit in de Memorie van Toelichting te vermelden.

Daarnaast is het de Raad niet duidelijk of de term "wanneer goederen" i.p.v. "waarbij goederen" bewust is gekozen. De gekozen terminologie wekt de indruk dat er vóór dat er goederen onder de macht van de trustee zijn gebracht er geen trust is, al is er wel een trustakte. De Raad is van mening dat het juister is er van uit te gaan dat de trust met het verlijden van de trustakte ontstaat, doch het afgescheiden vermogen eerst ontstaat bij de overdracht van goederen.

In artikel 126, lid 2, sub a, stelt de Raad voor de aanvangswoorden "de goederen van de trust" te veranderen in "tot de trust behorende goederen".

In artikel 126, lid 2, sub b, dient de aanvang van de zin te luiden: "de tot het trustvermogen behorende goederen staan ten name van.....".

**Artikel 127**

Ten aanzien van artikel 127 adviseert de Raad de zinsnede: "..... op eigen naam ..... heeft" te vervangen met "in eigen naam.....houdt". Daarna aan het slot toe te voegen: "zulks met in achtneming van art 149 lid 2".

Het komt de Raad voorts gewenst voor om in de Memorie van Toelichting te vermelden dat zodanige schriftelijke verklaring, indien het betreft een in de Antillen gelegen onroerend goed, leidt tot heffing van overdrachts- cq successie- of overgangsbetasting.

**Artikel 128**

Artikel 128 lid 1 bepaalt dat inkorting bij schenking van de legitieme mogelijk is. Dat houdt in dat (een gedeelte van) de in trust overgedragen goederen in natura uit het trustvermogen terugkeren in de nalatenschap van de insteller. In lid 2 wordt voor de in het lid beschreven geval bepaald dat de legitimaris genoeg moet nemen met de waarde van zijn legitieme.

Die kan dus in geld aan hem worden uitgekeerd zodat hij geen aanspraak heeft op uitkering in de vorm van goederen die tot de nalatenschap hebben behoord.

Gezien het vorenstaande wil de Raad het volgende adviseren:

- in alle gevallen waarin als gevolg van overdracht in trust de legitieme is aangetast, te bepalen dat de legitiemaris met een uitkering van de waarde van zijn legitieme genoeg moet nemen;
- deze afwijking van de legitieme regels in het erfrecht te regelen en niet in het trustrecht;
- dezelfde afwijkende wettelijke regeling in te voeren in geval een erfstelling of legaat onder bewind wordt gesteld en als gevolg daarvan de legitieme wordt aangetast.

De Raad wil de regering tevens in overweging geven om in het algemeen te regelen dat een legitiemaris in alle gevallen genoeg moet nemen met een uitkering van de waarde.

De Raad stelt voor om, nu verwacht mag worden dat veel Latijns Amerikanen van de trust gebruik gaan maken, ook het Spaans als taal te vermelden waarin aan dergelijke akte verleden kan worden. Daarnaast kan de Raad zich geen omstandigheid voorstellen waarin een akte als hier bedoeld door een notaris wordt verleden en adviseert daarom de woorden "door of" te doen vervallen.

#### **Artikel 129**

Ten aanzien van artikel 129 lid 2 adviseert de Raad de Regering in de Memorie van Toelichting een voorbeeld te geven van een "bepaalbare groep doelen".

#### **Artikel 132**

De Raad adviseert om in artikel 132 voor te schrijven dat van de oorspronkelijke begunstigde(n) en bij wijziging van deze (n) van nieuwe begunstigde(n) de personalia en het adres in de akte worden vermeld.

#### **Artikel 133**

De Raad is van oordeel dat in de 3e en 4e regel van dit artikel de woorden "in de gegeven omstandigheden" kunnen vervallen. Voorts adviseert de Raad om in de laatste regel van dit artikel tussen "kan" en "terugwerkende kracht" toe te voegen de woorden "geheel of gedeeltelijk".

#### **Artikel 134**

Met betrekking tot artikel 134, lid 1, adviseert de Raad met klem dat niet alleen de binnen de Antillen wonende/gevestigde trustee over een vergunning dient te beschikken maar dat zulks ook moet gelden voor buitenlandse trustees.

#### **Artikel 135**

Geadviseerd wordt om ten aanzien van artikel 135, lid 1, in de tweede regel na "trustakte" toe te voegen "en de wet".

Om de duidelijkheid van de bepaling te vergroten stelt de Raad de volgende tekst voor in lid 4: "De trustee is steeds gehouden aan zijn wederpartij kenbaar te maken dat hij handelt in zijn hoedanigheid van trustee, tenzij zulks door het recht van de Staat dat op de desbetreffende rechtshandeling van toepassing is, verboden wordt of daarmee onverenigbaar is".

De Raad is van oordeel dat het zich kan voordoen dat de trustee (mede) belang heeft bij een of meer van deze bescheiden en adviseert het lid 10 aan te passen om in dat geval te voorzien.

#### **Artikel 136**

De Raad adviseert de eerste volzin van artikel 136, lid 7 te schrappen en het begin van het artikel vóór lid 1 te doen aanvangen met "Voorzover de trustakte niet anders bepaalt :" en de loop van de zinnen en het artikel dienovereenkomstig aan te passen.

Ten aanzien van lid 2 sub c wordt voorgesteld het slot te doen luiden "voorzover die uitkeringen feitelijk voor een ander doel gebruikt worden". Het is De Raad overigens niet duidelijk wat bedoeld wordt met "gedwongen betaling"

In het geval van lid 3 verwijst de Raad naar de opmerking m.b.t. art 144, lid 3.

In lid 6, in afwijking van het uitgangspunt van lid 1 dat gezamenlijk moet worden gehandeld wordt hier volstaan met de meerderheid van de overige trustees.

De Raad vraagt zich af of een besluit van de overige trustees nodig is zodat zij allemaal er bij betrokken moeten worden of dat kan worden volstaan met een meerderheid van trustees te "verzamelen" zodat wanneer die meerderheid bereikt is de anderen er buiten gehouden kunnen worden. De voorkeur van de Raad gaat uit naar het verlangen van een besluit.

In lid 7 vervalt zoals reeds is opgemerkt de eerste volzin.

#### **Artikel 138**

De Raad adviseert om artikel 138, lid 1, de aansprakelijkheid van de trustee te beperken tot het geval dat hij in ernstige mate te kort schiet.

In lid 2, ware in plaats van de woorden "het feit" te lezen de woorden "het schade toebrengende feit".

Geadviseerd wordt lid 3 te doen vervallen nu het gewone recht dit regelt. In de regel zal een dergelijke exoneratie niet geldig zijn. Er zijn echter gevallen denkbaar waarin de exoneratie ook voor die gevallen werking kan hebben.

Indien lid 3 gehandhaafd blijft dan adviseert de Raad "grove schuld" in overeenstemming met het Nieuwe Burgerlijk Wetboek te veranderen in "bewuste roekeloosheid".

Geadviseerd wordt het in lid 4 het woord "rechtsgeldig" te doen vervallen en de woorden "aangegane transactie" te vervangen door "verrichte rechtshandeling". De laatste zin van lid 4 kan beter vervallen. Indien dit advies niet wordt overgenomen, dient na het woord "wederpartij" het woord "slechts" toegevoegd te worden.

In lid 5 dient bij de opsomming ook de voorlopige surseance vermeld te worden.

#### **Artikel 141**

Ten aanzien van de begrippen "trustee" en "protector" geeft de wet geen definitie. Vooral voor wat het laatstgenoemde begrip betreft voelt de Raad dat als een gemis.

#### **Artikel 142**

Het woord "rechtsgeldig" in artikel 142, lid 1 kan volgens de Raad vervallen.

In lid 3: laatste zin: teneinde te voorkomen dat er een vacuüm ontstaat in geval de enige "binnenlandse" trustee ophoudt trustee te zijn, wordt geadviseerd te bepalen dat de benoeming tot protector in dit geval pas ingaat als een opvolgend "binnenlandse" trustee is benoemd.

#### **Artikel 144**

Ten aanzien van artikel 144, lid 1 wordt verwezen naar de vraag bij artikel 136, lid 6. De Raad gaat ervan uit dat in lid 3 met de slotwoorden waarschijnlijk wordt bedoeld: "een bijzondere volmacht van beperkte duur" in de terminologie van het Nieuw Burgerlijk Wetboek.

Zo niet dan wordt geadviseerd te bepalen dat het verlenen van volmachten met onbeperkte strekking en duur niet mogelijk is.

#### **Artikel 145**

Ten aanzien van artikel 145, de leden 1,2 en 3 wordt verwezen naar de opmerkingen bij artikel 138, de leden 1, 2 en 3

#### **Artikel 146**

Geadviseerd wordt in artikel 146, lid 2 ook de insteller naast de begunstigde te noemen.

In lid 3 ware voor het woord "surseance" het woord "voorlopige surseance," toe te voegen.

#### **Artikel 147**

Het bepaalde in artikel 147, lid 3 komt de Raad overbodig voor naast artikel 27 lid 1 van de Landsverordening op het notarisambt. Artikel 27 sluit bovendien een ruimere kring van personen uit. Voorgesteld wordt dan ook om lid 3 te schrappen.

De vraag dringt zich bij trusts terzake des doods op waarom uit artikel 933 van boek 4 van het Burgerlijk Wetboek niet ook alle of sommige van de aldaar genoemde personen als begunstigden zijn uitgesloten. De Raad verwijst ook naar het Nederlands Burgerlijk Wetboek in artikel 4: 953 lid 2 dat in 1982 is ingevoerd.

#### **Artikel 149**

Het is de Raad niet duidelijk wat in artikel 149 lid 1, de term "insolventie" naast "faillissement" toevoegt. De Raad vraagt zich af of insolventie niet duidt op een bepaalde fase van een faillissement? De Raad had gaarne gezien dat in de Memorie van Toelichting de term "insolventie" toegelicht wordt indien deze gehandhaafd blijft.

De Raad vraagt zich af of in lid 2 deze woorden inhouden dat die lasten met de goederen mee overgaan? Geldt dit ook voor de lasten uit het verleden? En is er hier sprake van schuldovergang in die zin dat de oude debiteur niet langer aangesproken kan worden?

#### **Artikel 150**

Het is niet duidelijk of in artikel 150, lid 1, onder het woord "vermengd" moet worden verstaan in de zin van art 3:15 Nieuw Burgerlijk Wetboek. Als dat niet het geval is en bedoeld wordt dat goederen van het trustvermogen zijn terecht gekomen in privé vermogen van de trustee dan verdient het naar de mening van de Raad voorkeur het begrip "vermenging" niet te gebruiken. In ieder geval adviseert de Raad om na "kennis heeft genomen" toe te voegen "of heeft kunnen kennis nemen".



De Raad is van mening dat ook in lid 3 het woord "vermengde" moet worden heroverwogen.

De Raad vraagt zich af of het niet gewenst is om ten aanzien van lid 4 ook de schadevergoedingsuitkering onder de macht van een andere trustee te brengen?

Ten aanzien van lid 5 wordt door de Raad voorgesteld ook hier het woord "vermenging" te heroverwegen.

#### **Artikel 152**

Ten aanzien van artikel 152 is de Raad van mening dat de Memorie van Toelichting wel erg summier is en vraagt zich af wie toetst of de "emigratie" is geschied "ter bescherming van het trustvermogen"? En als dat niet het geval was, heeft de "emigratie" dan niet plaatsgevonden?

Als het immigratieland de legitieme niet kent, hoe worden dan de rechten van de legitimaris gewaarborgd?

Als in het immigratieland de voorrechten van de schuldeisers genoemd in de 10e titel van boek 3 Nieuw Burgerlijk Wetboek afwijkend zijn van de Antilliaanse bepalingen wat is dan de positie van de ten tijde van de emigratie bestaande crediteuren?

Houdt bij zodanige verplaatsing de Antilliaanse trustee van rechtswege op trustee te zijn?

Wat moet er minimaal gebeuren om van een verplaatsing te kunnen spreken?

Kortom, de Raad is van mening dat artikel 152 een te belangrijke en gecompliceerde materie regelt om het zonder toelichting te kunnen stellen. De Raad verwijst naar de problematiek van de zetelverplaatsing derde landen!

#### **Artikel 153**

In verband met artikel 134 lid 3 dient volgens de Raad het woord "is" in artikel 153, sub d, veranderd te worden in "wordt".

#### **Artikel 154**

De Raad stelt voor om in artikel 154 de woorden om "zijn rechtsopvolgers" te veranderen in "aan diegenen die erfgenaam van de insteller zouden zijn geweest indien hij ten tijde van het eindigen van de trust zonder rechtsgeldige uiterste wilsbeschikking zou zijn overleden. Deze personen zijn gerechtigd voor de door de wet bepaalde delen".

#### **Artikel 155**

Saba en Sint Eustatius hebben geen Kamer van Koophandel. Naar verluidt wordt een handelsregister voor elk van deze eilanden op Sint Maarten aangehouden.

Indien dit juist is moet lid 1 worden aangepast.

De Raad vraagt zich af of in geval er meerdere "binnenlandse" trustees zijn, er ook meerdere adressen van de trust bestaan.

Ten aanzien van lid 2, sub b vraagt de Raad zich af of de trust geen naam hoeft te hebben? Ook vraagt de Raad zich af of het niet gewenst zijn in artikel 129 zowel een naam als een woonplaats binnen de Antillen verplicht voor te schrijven?

De Raad stelt dan ook voor een sanctie te verbinden aan het niet in acht nemen van de publicatieplicht van de feiten genoemd in 1 en 2 en voorts bij "emigratie" van de trust op basis van artikel 152 daarvan inschrijving te vereisen in het trustregister.

In verband met de noodzaak in bijzondere gevallen toch vertrouwelijke gegevens te moeten openbaar maken, lijkt het de Raad dit artikel de meest aangewezen plaats om dat te regelen.

Zo zullen bij de notaris andere vertrouwelijke gegevens, zoals de personalia en het adres van alle bij de trust betrokken personen met inbegrip van die van de begunstigen, moeten blijven berusten, welke gegevens anders dan met een hier te lande uitgevaardigd rechterlijk bevel niet aan anderen bekendgemaakt worden. De verplichting tot bekendmaking na een rechterlijk bevel zal slechts ten overstaan van justitiële autoriteiten van de Nederlandse Antillen bestaan.

#### **De Memorie van Toelichting**

In het algemeen gedeelte zoals in punt 1. geformuleerd is het huidige ontwerp het resultaat van een voortdurende bewerking van het ontwerp Smeets uit 1955. De Raad meent dat indien dit niet het geval is, de tekst hiervan aangepast moet worden.

De Raad vindt het gewenst – al was het maar om aan te geven dat dit ontwerp van alle kanten is bekeken – om te vermelden dat een notaris te Curaçao destijds in de bundel "Samenwerken/Samenleven" het standpunt is verdedigd dat invoering van een nationale trustwetgeving niet gewenst is.

Onder punt 1. en 2. wordt enige malen de term "offshore" gebezigd. De Raad meent begrepen te hebben dat de Antillen zich wensen te ontdoen van die term.

Het lijkt ook raadzaam om in de Memorie van Toelichting duidelijk te vermelden dat de trust zowel door ingezetenen als door niet-ingezetenen kan worden gebruikt.

De Raad vraagt zich of uit punt 2. afgeleid moet worden dat de Regering voornemens is na invoering van de Landsverordening over te gaan tot toetreding tot het Haagse Trustverdrag. Indien dat het geval is, dan adviseert de Raad dit in de Memorie van Toelichting te vermelden.

Onder punt 5. van het algemeen gedeelte en op talrijke andere plaatsen in de Memorie van Toelichting wordt de term "trustgerechtigde" gebruikt. De Raad adviseert om in aansluiting op de wetstekst steeds te spreken van "begunstigde".

De term "trustgever" wordt in punt 8. geïntroduceerd. De Raad veronderstelt dat dit een synoniem is voor "insteller". Als dat juist is dan adviseert de Raad om in aansluiting op de wetstekst ook in de Memorie van Toelichting steeds te spreken van "insteller".

De Raad gaat er van uit dat onder punt 9. met titel 3 bedoeld wordt titel 2 van boek 3 Burgerlijk Wetboek.

#### Artikelgewijze toelichting (voorzover niet reeds door de Raad opmerkingen zijn gemaakt bij advisering over de wettekst)

Ten aanzien van artikel 125 moet de Toelichting duidelijker aangeven dat "aan het optreden als trustee" bijzondere eisen kunnen worden gesteld. Daarnaast moet het woord "komt" vervangen worden in "komen".

In artikel 128 wordt voorgesteld in de 1e regel het laatste woord "te" te doen vervallen.

In artikel 138 in de derde volzin: moet het woord "fuctie" vervangen worden door zijn "functie". Daarnaast wordt door de Raad voorgesteld de laatste 2 zinnen als volgt te doen luiden:

"Op basis van het afgescheiden vermogen hebben de privé-crediteuren van een trustee geen verhaal op het trustvermogen.

Omgekeerd hebben crediteuren van de trustee als zodanig, aan wie kenbaar was gemaakt of bekend was dat zij met een trustee handelen, geen verhaal op het privé vermogen van de trustee"

Ten aanzien van artikel 142 wordt voorgesteld in de derde regel tussen "houden" en "ten" het woord "alleen" toe te voegen.

De Raad adviseert de toelichting op het artikel 144 : aan te vullen met: "De effectuering van de toezichtstaak van de protector vindt plaats via het 4e lid m.b.t. de daarin genoemde artikelen"

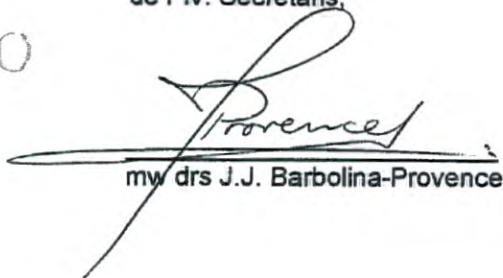
Ten aanzien van artikel 152 verwijst de Raad naar hetgeen is opgemerkt bij het betreffende wetsartikel.

In de laatste regel van artikel 153 vindt de Raad dat "stichtingen" in dit verband een beter voorbeeld zijn dan "naamloze vennootschappen". Voorts zou in plaats van "in het leven geroepen" beter gesproken kunnen worden van "wordt ingesteld"

De Raad geeft de Regering in overweging de ontwerp-landsverordening bij de Staten in te dienen, nadat met vorenstaande opmerkingen rekening zal zijn gehouden.

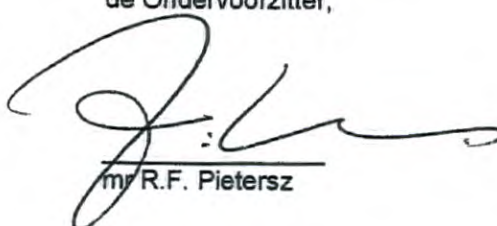
Willemstad, 23 oktober 2001

de Plv. Secretaris,



mw drs J.J. Barbolina-Provence

de Ondervoorzitter,



mr R.F. Pietersz

## Staten van de Nederlandse Antillen

---

Zittingsjaar 2004-2005

---

2519

### Landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake de trust

Nr. 4

#### VOORLOPIG VERSLAG

De bespreking van de onderhavige ontwerp-landsverordening heeft dezerzijds aanleiding gegeven tot het maken van de navolgende op- en aanmerkingen.

De P.A.R.- fractie kan zich verenigen met de onderhavige ontwerp-landsverordening welke betrekking heeft op de off-shore sector. Bedoelde fractie is van mening dat in verband met de "nieuwe producten" zoals voorgesteld in de onderhavige ontwerp-landsverordening, de Nederlandse Antillen het kan maken om zich in deze markt staande te houden. Een markt die zeer concurrerend is; een markt die zich verder moet ontwikkelen aangezien anders de bedrijven uit ons land naar een ander land zullen verhuizen.

De P.A.R.-fractie heeft enkele opmerkingen m.b.t. het advies van de Raad van Advies en van de S.E.R. Bedoelde fractie wil van de regering vernemen hoe de regering kan voorkomen dat oplichters, fraudeurs, witwassers van gelden enz. misbruik maken van de Antilliaanse trust. Ook wenst de aan het woord zijnde fractie van de regering te vernemen wat de aanpassingen zullen zijn in de fiscale wetgeving, zoals vermeld in het advies van de Raad van Advies. Volgens deze fractie staat nergens vermeld dat de regering akkoord gaat met het advies of niet. Bedoelde fractie brengt naar voren dat in het advies van de S.E.R. vermeld staat dat er rekening moet worden gehouden met het "Verdrag van 's-Gravenhage van 1985" dat betrekking heeft op trusts en de erkenning van trusts. Bedoelde fractie wil van de regering vernemen in hoeverre het onderhavige ontwerp dit nakomt. Tot slot wil de P.A.R.-fractie van de regering vernemen, zoals in het advies van de S.E.R. staat vermeld, in hoeverre de trust in ons rechtsstelsel past.

De P.L.K.P.-fractie brengt naar voren dat de onderhavige ontwerp-landsverordening een interessant en belangrijk ontwerp is. Wel wil de aan het woord zijnde fractie van de regering vernemen waarom de Antillen gekozen hebben om met een eigen wettelijke regeling te komen die betrekking heeft op de trust. Nederland heeft besloten om het "Verdrag van 's-Gravenhage" te erkennen, iets waar deze fractie niet op tegen is. Maar waarom toch een eigen trustverordening voor de

Nederlandse Antillen? Waar ligt het verschil met de keuze welke door Nederland is gemaakt? Er staat vermeld dat de Antillen hun eigen regie, eigen richting en een eigen beleid in handen hebben. Wat wordt eigenlijk hiermee bedoeld, aldus de vraag van de P.L.K.P.-fractie. Bedoelde fractie wil van de regering vernemen wat de voordelen zijn voor de "off-shore" voor wat betreft de trust-structuur zoals bepaald in het onderhavige ontwerp. Wat is hun fiscale status? Is het de bedoeling dat ze geen belasting gaan betalen of krijgen zij in de belasting sfeer bepaalde voordelen? Ook wenst de aan het woord zijnde fractie van de regering te vernemen wat de behoefte is om deze nieuwe structuur in het nederlands-antilliaanse stelsel in te voeren, iets wat volgens deze fractie niet logisch is. Waar ligt het voordeel voor de onderneming, de sector en de gemeenschap ingeval van de invoering van een eigen Nederlands-Antilliaanse trust, aldus dezelfde fractie. Deze fractie is van mening dat de "off-shore" sector belangrijk is voor de werkgelegenheid. Kan de regering een uitleg geven wat precies bedoeld wordt met werkgelegenheid en hoe deze werkgelegenheid geschapen wordt? Eveneens is bedoelde fractie het eens met de passage van de Raad van Advies, in die zin dat er bij invoering van de trust, aanpassingen gedaan moeten worden in de fiscale wetgeving. Wat zullen de resultaten zijn? Welke zijn de consequenties voor de inkomsten van de overheid? Wat zullen de consequenties zijn voor de sector zelf? Ook wil bedoelde fractie van de regering vernemen waarom er wijzigingen moeten worden aangebracht in de fiscale wetgeving. In het advies van de Raad van Advies denkt bedoelde Raad aan de Successiebelastingen, de Overdrachts-belastingverordening en de Winst- en Inkomstenbelastingen-verordening. Worden genoemde belastingen beïnvloed door invoering van de trust? Betekent deze beïnvloeding dat er dan minder inkomsten zullen zijn voor de overheid? Indien dit zo is, hoe groot zijn dan de gederfde inkomsten, aldus vervolgt de P.L.K.P.-fractie. Hoe zal deze derving gecompenseerd worden? In artikel 126, lid 1 van het onderhavige ontwerp staat vermeld dat een instelling van een trust "terzake des doods" ingesteld moet worden. Moet dit niet bij testament geschieden? De S.E.R. heeft een opmerking gemaakt in haar advies dat zij zo nu en dan niet ingeschakeld wordt bij de voorbereiding van wettelijke regelingen. Als voorbeeld noemt zij het ontwerp van de "Landsverordening toezicht fiduciair bedrijf". De aan het woord zijnde fractie wil tot slot van de regering vernemen waarom de S.E.R. niet gehoord is bij de voorbereiding van bedoelde landsverordening.

De F.O.L.-fractie wil van de regering vernemen of de regels die bij de invoering van de trust gelden ook niet kunnen gelden voor de ontvangen gelden van het A.P.N.A., die soms met een ander doel besteed worden? Kunnen de fondsen van het A.P.N.A. niet ondergebracht worden in een trust, aldus de vraag van deze fractie.

In het advies van de Raad van Advies staat vermeld dat er gewaakt moet worden dat de Antilliaanse trust niet gebruikt zal worden door oplichters, fraudeurs en witwassers van gelden. Thans is het zo dat slechts op rechterlijk bevel, gegevens opgevraagd kunnen worden van personen die een trust willen oprichten. De F.O.L.-fractie wil van de regering vernemen waarom deze gegevens slechts op rechterlijk bevel opgevraagd kunnen worden. Deze fractie wil weten of een verruiming van deze mogelijkheid in het onderhavige ontwerp opgenomen kan worden.

De P.N.P.-fractie juicht het onderhavige ontwerp toe. De aan het woord zijnde fractie wil van de regering vernemen of de rechtsvorm trust met zich meebrengt dat de Stichting Particuliere Fondsen en de Besloten

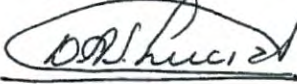
Vennootschappen thans overbodig worden. Is het mogelijk dat een natuurlijke persoon ook een trust kan oprichten om na zijn dood zijn kapitaal veilig te stellen? Wat zijn de fiscale consequenties hiervan? Tot slot wil de aan het woord zijnde fractie van de regering vernemen of indien iemand, op oneigenlijke gronden of zelfs te kwader trouw zijnde, een inbreng doet in een trust, de "actio pauliana" mogelijk is?

In het vertrouwen dat de Regering het vorenstaande schriftelijk vóór dan wel mondeling tijdens de openbare behandeling zal willen beantwoorden, wordt de behandeling dezerzijds door de gewisselde schrifturen geacht thans voldoende voorbereid te zijn.

Dit verslag geldt tevens als Eindverslag.

Aldus vastgesteld in de vergadering van de Centrale Commissie van de 10<sup>de</sup> augustus 2004.

De Rapporteur



D.A.S. Lucia

STATEN VAN SINT MAARTEN  
ZITTINGSJAAR 2010-2011-006

STATEN VAN DE NEDERLANDSE ANTILLEN  
ZITTING 2010--2519

LANDSVERORDENING van de  
houdende aanvulling van Boek 3  
van het Burgerlijk Wetboek met  
bepalingen inzake trusts

MEMORIE VAN ANTWOORD

NO. 5

De ondergetekende dankt de Staten voor het Voorlopig Verslag tevens Eindverslag en heeft met belangstelling kennis genomen van de met betrekking tot de onderhavige ontwerp-landsverordening door de Staten gemaakte op- en aanmerkingen en gestelde vragen. Met genoegen heeft ondergetekende geconstateerd dat de in het voorlopig verslag aan het woord zijnde fracties in beginsel positief staan tegenover introductie van de trust in ons recht.

Vrijwel alle fracties hebben gevraagd naar de fiscale consequenties. In de gelijktijdig met deze Memorie van Antwoord ingediende Nota van Wijziging (no. 6) zijn fiscale bepalingen voorgesteld; zie de artikelen VIII tot en met X. Daarbij is uitgangspunt geweest om waar mogelijk aan te sluiten bij de fiscale behandeling van de stichting particulier fonds (SPF), die in 1998 is geïntroduceerd (P.B. 1998, no. 209) en thans is geregeld in artikel 50 van Boek 2 BW (P.B. 2004, no. 6).

De P.A.R.-fractie heeft gevraagd hoe kan worden voorkomen dat oplichters, fraudeurs, witwassers van gelden enz. misbruik maken van de Nederlands-Antilliaanse trust. Oplichters, fraudeurs en witwassers kunnen misbruik maken van alle wettelijke vehikels, zoals de reeds bestaande naamloze en besloten vennootschap, de SPF enz. Voor wat betreft witwaspraktijken kan worden gesteld dat conform de gewijzigde aanbevelingen van de *Financial Action Task Force* (FATF, een intergouvernementeel lichaam) de uiteindelijke gerechtigden zullen moeten worden achterhaald en geïdentificeerd. Dit zal in voorschriften van de toezichthouder of de *Landsverordening identificatie bij financiële dienstverlening* (LIF) moeten worden geregeld. De commissie inzake het witwassen van gelden is hiermee bezig en voorstellen zijn ingediend. Belangrijk is verder het toezicht ingevolge de *Landsverordening toezicht trustwezen* (P.B. 2003, no. 113).

Het onderhavige ontwerp schrijft voor dat een trust slechts notarieel kan worden opgericht (artikel 130), wat ook zekere garanties biedt. In bijgaande Nota van Wijziging (no. 6) zal voorts worden voorgesteld de bewijsvermoedens in artikel 46 van Boek 3 BW ten aanzien van de zogenaamde *actio Pauliana* te verruimen, waardoor gemakkelijker onder meer de inbreng in een trust kan worden vernietigd wegens benadeling van crediteuren.

Wat betreft het Trustverdrag (*Verdrag inzake het recht dat toepasselijk is op trusts en inzake de erkenning van trust*, 's-Gravenhage 1 juli 1985, Trb. 1985, 141), waaraan de P.A.R.-fractie en ook de P.L.K.P.-fractie informeren, diene het volgende. Dit verdrag (waarover uitvoerig M.E. Koppenol-Laforce, *Het Haagse trustverdrag*, dissertatie 1997) regelt de trust niet. Het vereist van de lidstaten ook niet dat zij een eigen trust-regeling tot stand brengen. Dat Nederland zich heeft aangesloten bij het verdrag betekent dus niet dat de trust deel uitmaakt van het Nederlandse recht; wel erkent Nederland buitenlandse trusts. Ook de Nederlandse Antillen kunnen medegelding van het verdrag vragen; de bijgevoegde Nota van Wijziging (no. 6) neemt het in het Oorspronkelijk Ontwerp (no. 2) opgenomen beletsel weg; zie onderdeel C van de Nota van Wijziging en de daarbij

behorende toelichting). Aansluiting bij het Trustverdrag betekent onder meer dat de Nederlandse Antillen buitenlandse trusts, met name uit de Anglo-Amerikaanse rechtssfeer, moet erkennen. Het voornemen bestaat te komen tot een *Landsverordening conflictenrecht trusts* en vervolgens medegelding van het Trustverdrag te bewerkstelligen. Daarnaast is het wenselijk dat de Nederlandse Antillen een eigen trust regelt, hetgeen het onderhavige ontwerp beoogt te doen. De verwachting is dat investeerders uit de Anglo-Amerikaanse rechtssfeer meer vertrouwen zullen hebben in een Nederlands-Antilliaanse trust dan bijvoorbeeld in een Nederlands-Antilliaanse stichting particulier fonds, al kan met beide rechtsfiguren hetzelfde worden bereikt. Of deze verwachting zal uitkomen, moet de toekomst leren.

Indien de trust in de toekomst een succes zal zijn – zoals ook de SPF blijkt te zijn – dan versterkt dit de positie van de Nederlandse Antillen als financieel centrum. Daarmee zal – de P.L.K.P.-fractie vraagt daarnaar – de werkgelegenheid, direct in die sector maar ook wel indirect elders, worden bevorderd. De trust is primair bestemd voor de 'offshore-sector' (buitengaatse ondernemingen). Het internationale karakter van buitengaatse ondernemingen wordt verkregen door de verlening van de zogenaamde 9-15 verklaring of deviezenvrijstelling (dat is de ontheffing van artikel 9 tot en met 15 *Landsverordening Deviezenverkeer*). Hierdoor mogen buitengaatse ondernemingen in principe niet meer transacties verrichten die de deviezenreserves van de Nederlandse Antillen kunnen aantasten. Transacties met ingezetenen of met lokaal kapitaal is niet toegestaan. Ook de fiscale vrijstellingen gaan ervan uit dat de trust bedoeld is voor de 'offshore'. Maken, bij uitzondering, ook ingezetenen gebruik van de trust, dan is successierecht (over de inbreng) en inkomstenbelasting (over de uitkeringen) verschuldigd. Van een verdisconteerde inkomstenderving is dus geen sprake. De bedoeling is juist buitenlands kapitaal van niet-ingezetenen uit de Anglo-Amerikaanse rechtssfeer aan te trekken.

Er zijn geen dwingende redenen van systematische aard om de trust niet in het Nederlands-Antilliaanse recht te introduceren. Verwezen moge worden naar S.C.J.J. Kortmann, 'Past "de trust" in het Nederlandse recht?', in: D.J. Hayton e.a., *Vertrouwd met de trust*, 1996, D.J. Hayton e.a.; *Principles of European Trust Law*, 1999; en D.W. Aertsen, *De trust. Beschouwingen over de invoering van de trust in het Nederlandse recht*, dissertatie 2004. Laatstgenoemde auteur bespreekt het onderhavige Nederlands-Antilliaanse ontwerp in positieve zin. Zijn voorstel om bij de Pauliana-bewijsvermoedens rekening te houden met de trust, is gevolgd in bijgaande Nota van Wijziging (Onderdeel FF, artikel III, onderdeel 1).

De P.L.K.P.-fractie merkt terecht op dat de instelling van een trust bij een rechtshandeling 'terzake des doods' bij testament geschiedt. In de bijgaande Nota van Wijziging wordt deze mogelijkheid alsnog geopend (artikel 127, eerste lid, en artikel 130, eerste lid, gewijzigd in de onderdelen B en F). Waarom de SER destijds bij de totstandkoming van de inmiddels ingetrokken *Landsverordening toezicht fiduciair bedrijf* (P.B. 2001, no. 81) niet is gehoord, zoals door deze fractie gevraagd, kan niet meer worden achterhaald.

Naar aanleiding van de opmerkingen van de F.O.L.-fractie ten aanzien van het Algemeen Pensioenfonds Nederlandse Antillen (APNA) zij het volgende opgemerkt. Het APNA is een pensioenfonds met de rechtsvorm van publiekrechtelijke rechtspersoon. De bestuursstructuur, taken en bevoegdheden van het fonds zijn vastgelegd in een landsverordening, de *Landsverordening APNA* (P.B. 1997, no. 311). Het APNA moet binnen de in die landsverordening vastgelegde kaders opereren. De trust wordt ingevoerd als een vehikel waarmee de positie van de Nederlandse Antillen als financieel dienstencentrum wordt versterkt. Dat betekent dat de nieuwe titel 6 van Boek 3 BW beoogt het trustwezen middelen te verschaffen haar activiteiten uit te breiden. Het APNA is geen instelling die financiële diensten (aan particulieren en particuliere ondernemingen) aanbiedt. Dat is het APNA gezien de regels die voor hem gelden, zoals vastgelegd in de *Landsverordening APNA*



ook niet toegestaan. De taak die het APNA heeft met betrekking tot de aan hem toevertrouwde gelden (pensioenpremies) is deze zo te beleggen dat uit de opbrengsten de pensioenverplichtingen jegens de deelgenoten (overheidsdienaren) op elk moment kunnen worden nagekomen. Een ander doel heeft een pensioenfonds als het APNA niet en voor een ander doel is het vermogen van het APNA ook niet bestemd. Het APNA mag de aan hem toevertrouwde gelden niet op andere manieren aanwenden dan zoals voorgeschreven in artikel 15 en 16 in verbinding met artikel 12, tweede lid, *Landsverordening APNA en de Pensioenlandsverordening overheidsdienaren* (P.B. 1997, no. 312).

Op de vraag of het APNA de trust kan gebruiken als vehikel tot het doen van beleggingen, kan het volgende opgemerkt worden. In de trust wordt degene aan wie het vermogen wordt toevertrouwd rechthebbende tot en beschikkingsbevoegd over dat vermogen. Dat zijn de basiskennmerken van de trust zoals beschreven in het ontwerp-artikel 127, tweede lid, van Boek 3 BW. De *Landsverordening APNA* staat niet toe dat het APNA er afgescheiden vermogens op na houdt en al helemaal niet dat delen van het vermogen aan anderen worden overgedragen. Bij de vormen waarin het APNA zijn beleggingen regelt, gebeurt dat dan ook niet. Pensioenfonds zijn vrijgesteld van inkomstenbelasting en winstbelasting, omdat de opbrengsten van belegde premiegelden terugvloeien in het fonds en ten goede komen van de deelgenoten. De deelgenoten betalen inkomstenbelasting over de aan hen uitgekeerde pensioenen; het door hen betaalde premiegedeelte is aftrekbaar voor de inkomstenbelasting. Trusts kunnen wel onderworpen zijn aan de heffing van inkomstenbelasting en winstbelasting, zij het dat daarvoor gematigde regimes gelden. Als door het APNA beheerde gelden al in een trust zouden kunnen worden ondergebracht, dan zou over dat deelvermogen winstbelasting moeten worden betaald, hetgeen het rendement van het fonds zou drukken, en dat zou niet voordelig zijn voor de deelgenoten.

De F.O.L.-fractie informeert voorts naar het opvragen van gegevens. Financiële gegevens zijn veelal vertrouwelijke gegevens die vallen onder het privaatrechtelijke 'bankgeheim'. Deze kunnen alsdan slechts op rechterlijk bevel worden vrijgegeven, dit ter voorkoming van rechtszaken tegen de houders van deze gegevens. Als de Harmonisatiewetgeving (dit is een wetgevingstraject van de Bank van de Nederlandse Antillen om de toezichtwetten te harmoniseren en integriteitstoetsing te incorporeren daar waar hij nog niet is opgenomen) wordt aangenomen en de gewijzigde *Landsverordening Deviezenverkeer* in werking treedt, kan de controle vooraf wel plaatsvinden.

De P.N.P.-fractie vraagt of met de trust de stichting particulier fonds en de besloten vennootschap overbodig worden. Dit is niet het geval. De drie figuren bestaan naast elkaar, zij moeten voldoen aan eigen eisen en hebben verschillende rechtsgevolgen, ook fiscaal. Hiervóór is al opgemerkt dat investeerders uit de Anglo-Amerikaanse rechtskring wellicht meer zullen worden aangetrokken door een voor hen vertrouwd klinkende trust dan een stichting particulier fonds. Wat betreft de besloten vennootschap – en naamloze vennootschap – geldt dat als men een bedrijf uitoefent, die rechtsvorm te prefereren is boven een trust. Voor een stichting particulier fonds is zelfs uitdrukkelijk bepaald dat het doel niet mag inhouden het uitoefenen van een bedrijf (artikel 50, vijfde en zesde lid, van Boek 2 BW). Een particulier kan inderdaad in beginsel een trust instellen om na zijn dood zijn kapitaal veilig te stellen. De fiscale consequenties kwamen hiervoor al aan de orde. Ook de *actio Pauliana* waarvan de toepassingsmogelijkheid door een uitbreiding van de bewijsvermoedens wordt verruimd ten aanzien van een trust – is hiervoor reeds genoemd als mogelijkheid benadeling van crediteuren tegen te gaan.

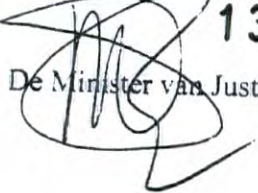
Sedert de voorbereiding van het Oorspronkelijk Ontwerp (no. 2), dat op 8 februari 2002 is ingediend, is er geruime tijd verstreken. In die tijd is literatuur verschenen over de trust (in het bijzonder de dissertatie van Aertsen, hiervoor reeds genoemd, en M.E. Koppenol-Laforce in het themanummer *Een tropisch nieuw BW*, WPNR 6807-2009, p. 639 e.v.) en is op Curaçao een post-

22 sept. 2009

academische cursus gegeven over 'Trust(-achtige) instrumenten voor de praktijk' (18-22 februari 2002). Het Oorspronkelijk Ontwerp is door docenten van die cursus, prof.mr. J. de Boer, prof.mr. S.C.J.J. Kortmann, prof.mr. H.L.E. Verhagen en wijlen mr. E.L. Joubert, destijds lid van de Raad van Advies, met elkaar besproken. Deze bespreking heeft een aantal vooral technische verbeteringen opgeleverd die in bijgaande Nota van Wijziging zijn opgenomen. In Aruba is een project tot aanvulling van het nieuw BW gaande en in Suriname een project tot invoering van een nieuw BW. De Nederlands-Antilliaanse trustbepalingen zijn besproken door de Arubaanse en door de Surinaamse Commissie nieuw BW, tezamen met prof.mr. J. de Boer, hetgeen enkele verbeteringen heeft opgeleverd. Ook de recentelijk tot stand gebrachte nieuwe Handelsregisterverordening - die ervan uit dat alle rechtsvormen (waaronder stichtingen, stichtingen particulier fonds, verenigingen) in één centraal register worden ondergebracht - heeft tot aanpassing van het ontwerp geleid. Zoals reeds opgemerkt, bevat de Nota van Wijziging fiscale bepalingen, welke geheel nieuw zijn. Gelet op het grote aantal wijzigingen en vernummeringen gaat, met het oog op de toegankelijkheid, bij deze Memorie van Antwoord tevens een Gewijzigd Ontwerp (no. 7).

In het bijzonder met het oog op de voorgestelde fiscale bepalingen, die nieuw zijn, is de Nota van Wijziging (met de Memorie van Antwoord en Gewijzigd Ontwerp) in ontwerp voorgelegd aan de Raad van Advies.

**13 AUG. 2010**

  
De Minister van Justitie,

STATEN VAN SINT MAARTEN  
ZITTINGSJAAR 2010-2011-006

STATEN VAN DE NEDERLANDSE ANTILLEN  
ZITTING 2010—2519

LANDSVERORDENING van de  
houdende aanvulling van Boek 3  
van het Burgerlijk Wetboek met  
bepalingen inzake trusts

NOTA VAN WIJZIGING

No. 6

Het ontwerp wordt als volgt gewijzigd:

Artikel I wordt als volgt gewijzigd:

- A. In artikel 126 wordt "Landsverordening toezicht fiduciair bedrijf (P.B. 2001, no. 81)" vervangen door: Landsverordening toezicht trustwezen.
- B. Artikel 127 wordt als volgt gewijzigd:
1. Het eerste lid komt te luiden:
    1. Voor de toepassing van deze titel heeft de term trust het oog op de rechtsbetrekkingen die bij rechtshandeling onder de levenden of terzake 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. Het tweede lid, onderdeel b, komt te luiden:
    - b. de trustee is rechthebbende op het trustvermogen;
  3. Het tweede lid, onderdeel c, komt te luiden:
    - c. de trustee heeft de bevoegdheid en de plicht, terzake waarvan hij rekening en verantwoording schuldig is, om het trustvermogen te besturen.

C. Artikel 128 komt te luiden:

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.

D. Artikel 129 komt te luiden:

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 Nederlands-Antilliaanse 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.
- E. Van afdeling 2 komt het opschrift te luiden: Instelling van de trust.

F. Artikel 130 komt te luiden:

#### 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 de Nederlandse Antillen wonende of gevestigde trustee en de aanvaarding van die benoeming;
  - c. een voorziening ter verzekering dat niet een binnen de Nederlandse Antillen 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 Bank van de Nederlandse Antillen 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.

G. Artikel 131 komt te luiden:

#### 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.

H. Artikel 133 komt te luiden:

#### Artikel 133

1. Indien door onvoorziene 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 desbetreffende Kamer van Koophandel, ter inschrijving in het handelsregister van de datum van de beschikking en, voorzover vereist, van de gewijzigde gegevens.

- I. Artikel 134 wordt als volgt gewijzigd:
1. Het tweede lid wordt vervangen door:
    2. De insteller kan trustee zijn.
  2. Het derde lid vervalt en het bestaande vierde en vijfde lid worden vernummerd tot derde en vierde lid.

- J. Artikel 135 komt te luiden:

#### 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.

- K. Artikel 136 wordt als volgt gewijzigd:

1. In het tweede lid, aanhef, vervallen de woorden "of zulks naar het toepasselijke recht onmogelijk of verboden is".
2. Aan het derde lid wordt een volzin toegevoegd, luidende: 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.

- L. Artikel 137 wordt als volgt gewijzigd:

1. In het eerste lid wordt "een trustvermogen" vervangen door: het trustvermogen.
2. In het tweede lid, tweede volzin, wordt "investment trusts" vervangen door: beleggingstrusts.
3. In het derde lid, eerste volzin, wordt "beheer" vervangen door: bestuur.

- M. Artikel 138 wordt als volgt gewijzigd:

1. In het tweede lid, eerste volzin, wordt "enige jurisdictie" vervangen door: enig rechtsstelsel.
2. In het derde lid, tweede volzin, wordt "liquidatie" vervangen door: vereffening.
3. Vervolgens wordt het gehele artikel verplaatst tot na het bestaande artikel 146, dat hierna zal worden vernummerd tot artikel 145, en vernummerd tot artikel 146.

- N. Artikel 139 wordt vernummerd tot artikel 138 en komt te luiden:

#### 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.

- O. Artikel 140 wordt vernummerd tot artikel 139 en wordt als volgt gewijzigd:
1. Van het eerste lid komt de aanhef te luiden: De trustee is onder meer bevoegd tot:
  2. In het tweede lid wordt "volmachten" vervangen door: volmacht.
  3. Het derde lid vervalt en het vierde lid wordt vernummerd tot derde lid. In dit lid vervalt in de eerste volzin het woord 'eigen'.
  4. Een nieuw vierde lid wordt toegevoegd, luidende:
    4. In de trustakte kan van het eerste tot en met derde lid worden afgeweken.
- P. Artikel 141 wordt vernummerd tot artikel 140 en wordt als volgt gewijzigd:
1. Het eerste lid vervalt en het tweede lid wordt vernummerd tot eerste lid.
  2. Het derde lid wordt vernummerd tot tweede lid. In dit lid wordt "tweede lid" vervangen door: eerste lid.
  3. Na het nieuwe tweede lid wordt een nieuwe derde lid ingevoegd, luidende:
    3. De beschikkingsonbevoegdheid kan ook worden tegengeworpen aan een verkrijger die haar niet kende, maar die om niet verkreeg, tenzij en voor zover deze aantoonde dat hij ten tijde dat de beschikkingsonbevoegdheid hem bekend werd, door de verkrijging niet gebaat was.
  4. Het vierde lid komt te luiden:
    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.
- Q. Artikel 142 en artikel 143 worden vernummerd tot artikel 141 en artikel 142. In de eerste volzin van het nieuwe artikel 142 wordt de aanduiding "Naf" vervangen door "NAF."; en aan de tweede volzin wordt toegevoegd: telkens wanneer de prijsontwikkeling daartoe aanleiding geeft.
- R. Artikel 144 wordt vernummerd tot artikel 143 en daarvan komt het vierde lid te luiden:
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.
- S. Artikel 145 wordt vernummerd tot artikel 144 en als volgt gewijzigd:
1. In het eerste lid wordt 'zonder schade voor de begunstigde of het trustvermogen' vervangen door: zonder dat zulks onnodige schade voor de begunstigde of het trustvermogen veroorzaakt.
  2. Na het vierde lid wordt een nieuw vijfde lid ingevoegd, luidende:
    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.
  3. Het vijfde en zesde lid worden vernummerd tot zesde en zevende lid.
  4. In het nieuwe zesde lid vervalt "door intrekking van zijn vergunning,".
- T. Het bestaande artikel 146 wordt vernummerd tot artikel 145 en wordt als volgt gewijzigd:

1. In het eerste lid wordt na "trustvermogen" ingevoegd: of een aandeel daarin.
2. In het tweede lid vervalt het woord "openbaar".
3. Het derde lid komt te luiden:
  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.

U. Artikel 150 wordt als volgt gewijzigd:

1. In het eerste lid wordt "allen" vervangen door: zoveel protectors als in de omstandigheden redelijkerwijs mogelijk.
2. In het vijfde lid vervalt in de eerste volzin het woord 'eigen'.

V. Aan artikel 151 wordt een lid toegevoegd, luidende:

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.

W. Artikel 152 wordt als volgt gewijzigd:

1. In het eerste lid wordt 'zonder schade voor de begunstigde of het trustvermogen' vervangen door: zonder dat zulks onnodige schade voor de begunstigde of het trustvermogen veroorzaakt.
2. Na het tweede lid wordt een nieuw derde lid toegevoegd, luidende:
  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.
3. Het derde en vierde lid worden vernummerd tot vierde en vijfde lid.

X. Aan artikel 153 wordt een lid toegevoegd, luidende:

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.

Y. Artikel 154 wordt als volgt gewijzigd:

1. In het tweede lid wordt tweemaal "belangen" vervangen door: bevoegdheden.
2. In het vijfde lid wordt voor "onjuistheden" ingevoegd: belangrijke.
3. Het vijfde lid komt te luiden:
  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.

Z. Artikel 155 wordt als volgt gewijzigd:

1. In het tweede lid worden de woorden "die onder de macht van de trustee zijn gebracht" vervangen door: waarop de trustee rechthebbende is.
2. In het derde lid worden de woorden "bij het onder de macht van de trustee brengen" vervangen door: bij de verkrijging door de trustee.

- AA. Artikel 156 wordt als volgt gewijzigd:
1. In het tweede lid wordt voor "een mede-trustee" ingevoegd: de trustee of.
  2. In het derde lid worden de woorden "onder de macht moeten worden gebracht van" vervangen door: worden afgedragen aan.
- BB. Aan artikel 157, eerste lid, wordt toegevoegd: en vervolgens van het trustvermogen.
- CC. Artikel 159 wordt als volgt gewijzigd:
1. Voor de tekst wordt het cijfer "1." geplaatst.
  2. Aan onderdeel b wordt toegevoegd: , indien niet te verwachten is dat binnen afzienbare tijd hierin verandering komt.
  3. In onderdeel e wordt 'indien' vervangen door: op de grond dat.
  4. Een tweede lid wordt toegevoegd, luidende:
    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 desbetreffende Kamer van Koophandel ter inschrijving van de ontbinding in het handelsregister.
  5. Een derde lid wordt toegevoegd, luidende:
    3. De rechter kan in de in het tweede lid bedoelde beschikking op verzoek van een belanghebbende dan wel ambtshalve een vereffenaar benoemen.
- DD. In artikel 160 wordt "onderdelen a en c" gewijzigd in: , eerste lid, onderdelen a, c en e.
- EE. Artikel 161 komt te luiden:

#### Artikel 161

1. De notaris te wiens overstaan de trustakte is verleden, is verplicht de trust in te schrijven in het handelsregister van de Kamers van Koophandel en Nijverheid van de eilandgebieden waarin de in de Nederlandse Antillen wonende of gevestigde trustees wonen of gevestigd zijn. 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 desbetreffende 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.

- FF. De artikelen II tot en met IV worden vervangen door de volgende twaalf artikelen:

#### ARTIKEL II

Boek I 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 zonedig 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 komt te luiden:

#### Artikel 4

Onder ingezetene van de Nederlandse Antillen wordt voor de toepassing van deze verordening verstaan ieder die in de Nederlandse Antillen zijn woonplaats heeft en wat een rechtspersoon

betreft, elke die in de Nederlandse Antillen zijn zetel heeft. Een trust wordt voor de toepassing van deze verordening geacht zijn woonplaats in de Nederlandse Antillen te hebben indien hij volgens het recht van de Nederlandse Antillen is ingesteld, aldaar gevestigd is of, indien de trust ingevolge de trustakte slechts één trustee heeft, deze in de Nederlandse Antillen woont of daar gevestigd is. Of een naar buitenlands recht ingestelde trust gevestigd is in de Nederlandse Antillen wordt, indien het voorgaande niet van toepassing is, naar de omstandigheden beoordeeld.

2. Aan artikel 56 wordt, onder wijziging van de punt aan het slot van het onderdeel ten 8° in een puntkomma, een onderdeel toegevoegd, luidende:  
9°. hetgeen door een begunstigde wordt verkregen van de trustee van een trust als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht voorzover betreffende uitkeringen door de trustee gedaan uit hoofde van een hem toekomende bevoegdheid.
3. Aan artikel 61 worden twee leden toegevoegd, luidende:
  3. 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, of de vermogensvermeerdering krachtens overlijden is belast naar een tarief van 25%, niettegenstaande het bestaan van bloed- of aanverwantschap als bedoeld in het eerste lid tussen de schenker of overledene enerzijds en de trustee anderzijds.
  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 begunstigden;
    - 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. In artikel 1, eerste lid, wordt in onderdeel b na "is verdeeld," ingevoegd: trusts; en in onderdeel c wordt na "lichamen" ingevoegd: en trusts.
2. Artikel 2, eerste lid, onderdeel i komt te vervallen.

#### 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:

- a. 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, die bij overlijden van de gerechtigde of van een derde eindigen;
- b. periodieke uitkeringen en verstrekkingen die worden ontvangen van een rechtspersoon of een trust als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht.

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

4<sup>o</sup>. Eenmalige uitkeringen en verstrekkingen die worden ontvangen van een stichting particulier fonds of een 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.

## 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, derde tot en met vijfde lid, komt te luiden:

3. Aan de in artikel 4, eerste lid, genoemde rechtspersonen, met uitzondering van stichtingen, stichtingen particulier fonds en verenigingen en de in artikel 4a genoemde trust wordt steeds geacht een onderneming toe te behoren.
4. Het bepaalde in het derde lid is van overeenkomstige toepassing op in de Nederlands Antillen gevestigde buitenlandse rechtspersonen en trusts.
5. Indien aan een stichting of stichting particulier fonds of 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. Aan artikel 6 wordt een lid toegevoegd, luidende

4. Tot inschrijving van een in de Nederlandse Antillen gevestigde trust is bevoegd de Kamer binnen welker gebied de trust volgens zijn akte van instelling zijn zetel heeft.

6. 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 verschuldigd, op grondslag van het in de onderneming, rechtspersoon, trust of nevenvestiging aanwezige eigen vermogen, de door de Kamer 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.

7. Artikel 15 komt te luiden:

#### Artikel 15

De in de Nederlandse Antillen 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 XIII

Deze landsverordening treedt in werking met ingang van de dag na die van uitgifte van het Publicatieblad waarin de afkondiging is geschied.

#### TOELICHTING

##### *Algemeen*

Met deze concept-nota van wijziging wordt de ontwerp-Landsverordening Trust aangepast om de testamentaire trust mogelijk te maken, specifieke bepalingen met betrekking tot de legitieme portie door te halen, het trustregister uit het ontwerp te schrappen in verband met de Handelsregisterverordening (P.B. 2009, no. 51), de bewijsvermoedens in artikel 46 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek te verruimen en de fiscale wetgeving aan te passen.

### ***Financiële consequenties***

Onderhavige concept-nota van wijziging heeft geen financiële gevolgen voor de begroting van het Land.

### ***Raad van Advies***

De Raad van Advies heeft op 10 februari 2010 (RvA no. RA/42-09-LV) advies uitgebracht op de Concept-Nota van Wijziging inzake de ontwerp-landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake trusts (Landsverordening trust)(Zitting 2001-2202-2519).

De Raad constateert dat in het ontwerp dusdanig ingrijpende wijzigingen in de fiscale wetgeving worden voorgesteld, dat het gewenst is om het advies van de Sociaal-Economische Raad in te winnen. Gelet op het belang van een spoedige afhandeling van dit wetgevingstraject, en wel vóór de ontmanteling van het Land de Nederlandse Antillen, heeft de Raad ervoor gekozen om advies uit te brengen met behoud van het recht om alsnog een aanvullend nader advies over dit concept-nota van wijziging uit te brengen indien een eventueel advies van de SER daartoe aanleiding geeft. De Regering heeft inmiddels de SER onderscheidenlijk de Directie Financiën geadieerd voor advies.

De Raad is voorts van oordeel dat de toepassing van de saldomethode, zoals voorgesteld in ARTIKEL X, met name artikel 7, tweede lid, eerste volzin, van de Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943 tot praktische problemen kan leiden. De Regering geeft echter de voorkeur aan om deze praktische problemen niet door middel van wetgeving, maar in de praktijk op te lossen. De bedoeling van de bepaling is overigens volstrekt duidelijk. In de toelichting op ARTIKEL X wordt opgenomen dat met eventuele belastingen bij inbreng geen rekening wordt gehouden.

Het advies van de Raad om de systematiek van de wet te volgen en de belastbaarheid van een éénmalige uitkering door een trust of SPF onder te brengen in artikel 11 van de Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943 is opgevolgd.

Tenslotte adviseert de Raad om voor de bestaande SPF's een overgangsregeling op te nemen, waarbij deze gebruik kunnen maken van een overgangsperiode, in verband met het vervallen van de vrijstelling ex artikel 2, eerste lid, aanhef en letter i, van de Landsverordening op de winstbelasting 1940.

Tot het opstellen van een overgangsregeling zal de Regering pas overgaan na gebleken noodzaak hiertoe in de periode na afkondiging van onderhavig ontwerp.

De overige opmerkingen van de Raad van Advies van inhoudelijke-, wetstechnische- en redactionele aard zijn overgenomen en verwerkt in onderhavige Nota van wijziging en Toelichting.

## *Artikelsgewijze toelichting*

### *Artikel I*

#### *Onderdeel A (artikel 126)*

De *Landsverordening toezicht fiduciair bedrijf* is inmiddels ingetrokken en vervangen door de *Landsverordening toezicht trustwezen* (P.B. 2003, no. 114).

#### *Onderdeel B (artikel 127)*

1. *Eerste lid.* Bij nader inzien is het wenselijk voorgekomen om toch de testamentaire trust mogelijk te maken; zie behalve het eerste lid van het onderhavige artikel ook artikel 130, eerste lid (nieuw). Het testamentaire bewind bestaat immers ook. Voorts is de verwarrende terminologie "onder de macht" (ontleend aan het verdrag) hier en elders in het ontwerp vermeden. De trustee is of wordt "rechthebbende op" de goederen c.q. "verkrijgt" de goederen; zie ook het tweede lid, onderdeel b (nieuw).
2. *Tweede lid, onderdeel b.* De term "rechtstitel" (ontleend aan het verdrag) is naar Nederlands-Antilliaans recht verwarrend en kan beter worden vermeden. De betekenis van het slot (aan het verdrag ontleend) is onduidelijk en is daarom weggelaten.
3. *Derde lid.* Dit lid is ten opzichte van de verdragstekst vereenvoudigd; zie verder artikel 135 (nieuw).

#### *Onderdeel C (artikel 128)*

Het "onder de macht brengen" is vermeden; zie bij artikel 127, eerste lid. Ter verduidelijking is ook de zgn. "declaration of trust" toegevoegd; zie ook artikel 134, tweede lid (nieuw): "De insteller kan trustee zijn." Voorts zijn het tweede en derde lid vervallen aangezien het voornemen bestaat in het ontwerp Boek 4 nieuw BW (Erfrecht) de legitieme portie te laten vervallen, in overeenstemming met het gevoelen van het notariaat. Hiermee spoort niet in het onderhavige ontwerp specifieke bepalingen met betrekking tot de legitieme portie voor te stellen. Door het vervallen van het tweede en derde lid staat niets aan toetreding tot het Trustverdrag meer in de weg.

#### *Onderdeel D (artikel 129)*

De nieuwe tekst is ontleend aan artikel 4, onderscheidenlijk derde en eerste lid, van Boek 2 nieuw BW (P.B. 2004, no. 6).

#### *Onderdeel E (opschrift van afdeling 2)*

Deze is gewijzigd omdat de ongeldigheid (nietigheid) van een trust is teruggedrongen.

#### *Onderdeel F (artikel 130)*

1. *Eerste lid.* Hier is de testamentaire trust toegevoegd; zie bij artikel 127, eerste lid (Onderdeel A).
2. *Tweede lid.* Deze bepaling is ontleend aan artikel 2, eerste lid, van Boek 2 BW.
3. *Derde lid.* Dit komt overeen met het huidige tweede lid.
4. *Vierde lid.* Deze nieuwe bepaling hangt samen met het tweede lid, onderdelen b en c, van het onderhavige artikel. De Bank van de Nederlandse Antillen kan ontheffing verlenen teneinde uit een impasse te komen. Aan de ontheffing kan de Bank voorwaarden verbinden, bijvoorbeeld dat een andere vertegenwoordiger hier te lande is gevestigd.
5. *Vijfde lid.* Dit komt overeen met het bestaande derde lid.

*Onderdeel G (artikel 131)*

Dit artikel is vereenvoudigd, waarbij de onwenselijke termen "ongeldig" en "onder de macht" zijn verdwenen.

*Onderdeel H (artikel 133)*

De in het BW gebruikelijke term "onaanvaardbaar naar redelijkheid en billijkheid" is in het eerste lid gebruikt. Het tweede lid verzekert dat inschrijving in het handelsregister plaatsvindt.

*Onderdeel I (artikel 134)*

Het bestaande tweede en derde lid zijn vervallen omdat bepalingen omtrent een vergunning thuis horen in de *Landsverordening toezicht trustwezen*; zie Artikel VI. Het nieuwe tweede lid is ter verduidelijking opgenomen.

*Onderdeel J (artikel 135)*

De term "beheren of daarover te beschikken" in het eerste lid is vervangen door: besturen; verg. ook artikel 127, derde lid (nieuw). Het tweede lid is in overeenstemming gebracht met artikel 209 van Boek 3 BW inzake vruchtgebruik.

*Onderdeel K (artikel 136)*

1. De woorden in de aanhef van het tweede lid zijn geschrapt aangezien het hier gaat om Nederlands-Antilliaanse registers.
2. Aan het derde lid is toegevoegd hetgeen thans bedoeld is in artikel 144, vierde lid.

*Onderdeel L (artikel 137)*

In het eerste en tweede lid zijn taalkundige verbeteringen aangebracht. Voor de wijziging van het derde lid, zie artikel 135, eerste lid (nieuw).

*Onderdeel M (bestaand artikel 138 = nieuw artikel 146)*

De wijzigingen in de tekst houden taalkundige verbeteringen in. De verplaatsing verdient uit systematisch oogpunt de voorkeur.

*Onderdeel N (bestaand artikel 139 = nieuw artikel 138)*

Zijn er meer dan één trustee, dan kan worden aangesloten bij hetgeen in de artikelen 166 e.v. van Boek 3 BW is geregeld voor de gemeenschap (het samen gerechtigd zijn).

*Onderdeel O (bestaand artikel 140 = nieuw artikel 139)*

In de aanhef van het eerste lid is tot uitdrukking gebracht dat de opsomming niet limitatief is. Het bestaande derde lid is vervallen wegens onduidelijkheid en tegenspraak met het eerste lid, onderdeel a. Het nieuwe vierde lid bevat de afwijkmogelijkheid; zie thans het eerste lid van artikel 141, dat vervalt.

*Onderdeel P (bestaand artikel 141 = nieuw artikel 140)*

Het bestaande eerste lid kan vervallen in verband met het nieuwe artikel 138 en het nieuwe artikel 139, vierde lid. Het nieuwe derde lid geeft een regeling langs de lijnen van artikel 45, derde en vijfde lid, van Boek 3 BW. De toevoeging aan het vierde lid is ontleend aan artikel 61, derde lid, van Boek 3 BW.



*Onderdeel Q (bestaande artikelen 142 en 143 = nieuwe artikelen 141 en 142)*

De vernummering hangt samen met de verplaatsing van het bestaande artikel 138. In het nieuwe artikel 142 vindt een aanpassing plaats aan artikel 2, laatste volzin, *Regeling Munstelsel Nederlandse Antillen 1989* (P.B. 1989, no. 70), luidende: "Bij in cijfers aangegeven bedragen kan de gulden worden aangeduid met de letters "NAF." geplaatst vóór het bedrag." Het voorgestelde slot van artikel 142 omtrent de prijsontwikkeling correspondeert met de wending in artikel 119, vierde lid, van Boek 2 BW (P.B. 2004, no. 6). Weliswaar is in de Landsverordening toezicht trustwezen geen regeling gegeven ten aanzien van de (minimale) beloning van verleners van beheersdiensten, maar in het BW gebeurt zulks wel voor voogden (artikel 1:358, derde lid), curatoren (artikel 1:386, eerste lid), bewindvoerders (artikel 1:410, tweede lid en artikel 1:447) en mentoren (artikel 460, tweede lid).

*Onderdeel R (bestaand artikel 144 = nieuw artikel 143)*

Het bestaande vierde lid is in andere bewoordingen overgebracht naar het nieuwe artikel 136, derde lid. In het nieuwe vierde lid wordt aangegeven wie de vordering kan instellen.

*Onderdeel S (bestaand artikel 145 = nieuw artikel 144)*

Tegen de thans in het nieuwe vijfde lid voorgestelde mogelijkheid in de trustakte bestaat geen bezwaar. Zij heeft als voordeel dat gerechtelijke procedures kunnen worden vermeden; verg. ook het nieuwe derde lid van artikel 152. Wat betreft de wijziging in het nieuwe zesde lid zij opgemerkt dat de vergunning aan een trustee, mits het gaat om een "buitengaatse onder neming" geregeld is in de Landsverordening toezicht trustwezen, zoals aangepast in de onderhavige Nota van Wijziging, artikel V.

*Onderdeel T (bestaand artikel 146 = nieuwe artikel 145)*

Bij meerdere trustees verkrijgt een nieuwe trustee enkel een aandeel in het trustvermogen; de nieuwe tekst van het eerste lid houdt daarmee rekening. Voor de beperking in het tweede lid tot gegevens in openbare registers is geen goede reden (men denke bijv. aan een aandeelhoudersregister), zodat de beperking is vervallen.

*Onderdeel U (artikel 150)*

Het eerste lid is versoepeld.

*Onderdeel V (artikel 151)*

Zie het nieuwe artikel 143, vierde lid (Onderdeel R).

*Onderdeel W (artikel 152)*

Zie het nieuwe artikel 145, vijfde lid (Onderdeel S).

*Onderdeel X (artikel 153)*

Het nieuwe derde lid is ontleend aan artikel 253, vierde lid, van Boek 6 BW.

*Onderdeel Y (artikel 154)*

Hierin worden enkele niet ingrijpende verbeteringen aangebracht.

*Onderdeel Z (artikel 155)*

Men zie bij artikel 127 (Onderdeel B).

*Onderdeel AA (artikel 156)*

Het is onwenselijk de trustee hier uit te sluiten. Zie voorts bij artikel 127 (Onderdeel B).

*Onderdeel BB (artikel 157)*

Hier wordt een verduidelijking aangebracht.

*Onderdeel CC (artikel 159)*

Onderdeel b van het nieuwe eerste lid wordt versoepeld. Wat het nieuwe tweede lid betreft, verg. het nieuwe 133, tweede lid (Onderdeel H).

*Onderdeel DD (artikel 160)*

Hierin worden enkele vanzelfsprekende verbeteringen aangebracht.

*Onderdeel EE (artikel 161)*

Het verdient de voorkeur geen nieuw register (het "trustregister" uit het oorspronkelijk ontwerp) in te stellen, maar de trust te doen inschrijven in het handelsregister. De nieuwe Handelsregisterverordening gaat ervan uit dat alle rechtsvormen (waaronder stichtingen, stichtingen particulier fonds, verenigingen) in één centraal register worden ondergebracht (andere registers zijn komen te vervallen). Zie voorts artikel XI met de aanpassingen van de Handelsregisterverordening.

*Onderdeel FF: zie hierna.*

*Artikel II (Boek 1 Burgerlijk Wetboek)*

Van de toepasselijkheid van artikel 1:88, eerste lid, onderdelen b tot en met d, zijn uitgezonderd rechtshandelingen van een trustee in hoedanigheid verricht. Het trustvermogen vormt immers een afgescheiden vermogen (artikel 3:127, tweede lid, onderdeel a, en artikel 3:155). Wat betreft de echtelijke woning (artikel 1:88, eerste lid, onderdeel a) dient de 'gezinsbescherming' echter in beginsel in tact te blijven ook indien de woning tot het trustvermogen behoort. Overigens kan, ingevolge het laatste lid van artikel 1:88, altijd de beslissing van de rechter worden ingeroepen.

*Artikel III (Boek 3 Burgerlijk Wetboek)*

Onderdeel 1

Voorgesteld wordt om, ten behoeve van benadeelde schuldeisers, in artikel 46 van Boek 3 BW bij de Pauliana-bewijsvermoedens expliciet mede rekening te houden met de trust (verg. D.W. Aertsen, *De trust*, diss. 2004, p. 167). Het gaat overigens om een weerlegbaar vermoeden. Inbreng in een trust door middel van een "declaration of trust" wordt thans ook gedekt, aangezien deze inbreng niet valt onder artikel 46, eerste lid, onderdeel a doordat een overeenkomst ontbreekt.

Onderdeel 2

Artikel 80, tweede lid, van Boek 3 BW wordt aangevuld. Wat betreft de opvolging onder algemene titel van trustees, zie het nieuwe artikel 145, eerste lid, van het onderhavige ontwerp (artikel I).

Onderdeel 3

De beperking in artikel 94, derde lid, van Boek 3 BW tot rechten tot zekerheid voor de voldoening van een geldsom vervalt. In verband met het betrekkelijk nieuwe verschijnsel van securitisatie is het

wenselijk hier in het geheel geen beperking te doen gelden; verg. het Nederlandse artikel 94, derde lid, zoals vastgesteld bij wet van 30 juni 2004, Stb. 314 (Kamerstukken 28 878). Met securitisatie wordt bedoeld op een financiële techniek waarbij activa, die zelf vaak illiquide zijn, worden omgezet in verhandelbare effecten. Omdat de investering in dergelijke effecten wordt terugbetaald uit de inkomsten uit de onderliggende activa, is het voor de investeerders in dergelijke effecten van groot belang dat de activa worden geïsoleerd van het vermogen van degene tot wiens vermogen die activa behoren met het oog op het faillissementsrisico van deze laatste. Dit kan het beste worden gerealiseerd door de activa over te dragen aan een speciaal voor dat doel opgerichte rechtspersoon (of, indien mogelijk, trust), de zgn. "special purpose vehicle" (SPV), zodat de opbrengsten van de activa uitsluitend ten goede komen aan de investeerders en niet aan de schuldeisers van degene tot wiens vermogen de activa behoren. De SPV dient voor de verkrijging van de vorderingenportefeuille een koopprijs te betalen, welke de SPV financiert door middel van uitgifte van effecten. Bij het op grote schaal verhandelen van vorderingen stuit het doen van de mededeling aan de debiteur op logistieke, commerciële en financiële bezwaren. Deze bezwaren zijn hierin gelegen dat de aantallen vorderingen die het onderwerp van dit soort transacties vormen, zo groot zijn dat het vanuit praktisch en commercieel oogpunt bezwaarlijk en vanuit financieel oogpunt onaantrekkelijk is om alle debiteuren mededeling van de cessie te doen. De slotzin van het voorgestelde derde lid correspondeert met het voor pand geldende artikel 239, vierde lid, van Boek 3 BW.

#### Onderdeel 4

Het nieuwe derde lid van artikel 231 van Boek 3 BW is van belang voor de zekerheidsverschaffing aan internationale syndicaten. Men denke aan het geval dat een onderneming geld leent van meerdere banken. Tot zekerheid voor de terugbetaling verschaft de onderneming een zekerheidsrecht aan een "special purpose vehicle" (zie de toelichting bij de wijziging van artikel 95, derde lid, hiervóór, alsmede Asser, *Handleiding tot de beoefening van het Nederlands burgerlijk recht*, 3-III, Zekerheidsrechten, nrs. 224 en 284). Een en ander leidt tot een splitsing tussen schuldeiser(s) en zekerheidsgerechtigde.

#### Onderdeel 5

In artikel 270, zesde lid, van Boek 3 BW wordt een mislag hersteld.

#### *Artikel IV (Boek 5 Burgerlijk Wetboek)*

In de onderdelen 1, 2, 4, 5 en 6 worden evidente mislagen hersteld. De wijziging in onderdeel 3 van artikel 112, tweede lid, onderdeel a, van Boek 5 BW betreft een verzuim in de *Landsverordening regeling gebruik in deeltijd van onroerende zaken en aanpassing appartementsrecht* (P.B. 2005, no. 58). In deze landsverordening is artikel 106 van Boek 5 BW aldus verruimd dat het ook mogelijk is om een recht op een stuk grond te splitsen in appartementsrechten en deeltijdappartementsrechten (tweede lid). Artikel 111 van Boek 5 BW is toen wel daaraan aangepast, maar artikel 112 niet.

#### *Artikel V (Boek 6 Burgerlijk Wetboek)*

Hier wordt een evidente mislag hersteld.

#### *Artikel VI (Landsverordening toezicht trustwezen)*

1. Artikel 1, onderdelen a en d, *Landsverordening toezicht trustwezen* (P.B. 2003, no. 114) is aangepast, aangezien de trust niet kan worden gezien als rechtspersoon en de trustee niet als

- bestuurder. Het bestaande onderdeel d ("een in de Nederlandse Antillen statutair of feitelijk gevestigde rechtspersoon") is overigens ook voor het bestaande recht te beperkt, aangezien mede rekening moet worden gehouden met Anglo-Amerikaanse trusts en met vennootschappen; zelfs een eenmanszaak behoort in beginsel de status van buitengaats onderneming te kunnen verkrijgen al zal dit in de praktijk zich niet spoedig voordoen.
2. Wat betreft de uitdrukkelijke vermelding van de trust in onderdeel d (buitengaats onderneming) verdient het volgende de aandacht. De toestemming kan verleend worden aan de trustee die een natuurlijke persoon of rechtspersoon is (artikel 134, eerste lid, van Boek 3 BW, zoals voorgesteld in artikel I), maar denkbaar is dat er meerdere trustees zijn en dat – met toestemming van de Bank van de Nederlandse Antillen – de trustee niet in de Nederlandse Antillen woonachtig of gevestigd is (artikel 130, vierde lid, van Boek 3 BW, zoals voorgesteld in de onderhavige Nota van Wijziging), maar de trust wel.

#### *Artikel VII (Landsverordening Deviezenverkeer)*

Hier wordt in de *Landsverordening Deviezenverkeer* (P.B. 1981, no. 67) dezelfde verruiming aangebracht als in artikel 1 onderdeel d van de Landsverordening toezicht trustwezen; zie de toelichting bij Artikel VI.

#### *Artikelen VIII tot en met X (fiscale wetgeving)*

##### *Algemeen*

1. In 1998 is in de Nederlands Antilliaanse wetgeving de stichting particulier fonds ("SPF") geïntroduceerd. De intentie was dat de tax planning-mogelijkheden die de Anglo-Amerikaanse trust biedt, middels de SPF beschikbaar gemaakt zouden worden voor de Nederlands-Antilliaanse "offshore" praktijk. Vanuit de "offshore" sector zijn evenwel geluiden vernomen inhoudende dat het feit dat de Nederlands-Antilliaanse wetgeving de "offshore" clientèle uit landen met Anglo-Amerikaanse rechtssystemen niet ook de trust of een daaraan gelijksoortig en gelijkwaardig lichaam kan bieden eraan heeft bijgedragen dat veel klanten hun zakelijke activiteiten in jurisdicties met een Anglo-Amerikaans rechtssysteem onderbrengen.
2. In de afgelopen jaren is gebleken dat de SPF, hoewel dit lichaam dezelfde mogelijkheden biedt als de trust, onvoldoende ingang vindt bij de Anglo-Amerikaanse investeerders. Dat deze weerstand ongegrond en louter gebaseerd is op het fenomeen "onbekend is onbemind", doet hieraan niet af.
3. Bij het doen van voorstellen tot aanpassing van de fiscale wetgeving is het uitgangspunt dat, waar mogelijk, aansluiting wordt gezocht bij de voor de SPF geldende bepalingen.

#### *Artikel VIII (Successiebelastingverordening 1908)*

##### *Onderdeel 1*

De wijziging van artikel 4 is nodig geoordeeld om duidelijk te omschrijven op wie de Successiebelastingverordening 1908 (hierna "SBV") van toepassing is. In principe is ook de trust een ingezetene van de Nederlandse Antillen. De Regering wenst de wetsystematiek bij het aanbrengen van deze wijzigingen te handhaven, hetgeen inhoudt dat eerst de algemene regels moeten worden vastgelegd en pas in de volgende artikelen eventuele uitzonderingen aan de orde kunnen komen. Artikel 4 SBV vermeldt dan ook de algemene regel en de artikelen 5 e.v. SBV de uitzonderingen.

## Onderdeel 2

Hier wordt bepaald hetgeen ook bij een uitkering door een SPF van toepassing is, namelijk een volledige vrijstelling van Nederlands-Antilliaanse belastingen, zowel successie- als overgangsbelasting.

## Onderdeel 3

1. Met betrekking tot de inbreng van goederen in een trust en de uitkeringen door deze wordt voorgesteld zoveel mogelijk aan te sluiten bij hetgeen voor de SPF geldt. Bij de SPF is de inbreng (door een ingezetene van de Nederlandse Antillen) belast, terwijl de uitkeringen door de SPF gedaan voor de successiebelasting onbelast zijn.
2. In het geval van de trust wordt zowel voor de herroepelijke als de onherroepelijke trust voorgesteld de inbreng in een trust te belasten. Voor de herroepelijke trust wordt voorgesteld de belasting niet te innen, tenzij een van de twee genoemde uitzonderingsgevallen zich voordoet. Dit hangt samen met het feit dat men bij een herroepelijke trust het probleem zou hebben dat, indien er bij de inbreng successiebelasting was voldaan, deze, bij herroeping, gerestitueerd zou moeten worden. Gekozen is voor een conservatoire aanslag, bij de Belastingdienst reeds bekend voor de situatie van emigratie van aanmerkelijk belang aandeelhouders. Met betrekking tot het moment dat de aanslag inbaar is, is rekening gehouden met het veel voorkomende gebruik van de trust als middel om een studie-inkomen te verzekeren en op het moment van het instellen van de trust minderjarige of zelfs nog niet geboren kinderen. Er is derhalve aansluiting gezocht bij de realiteit door het moment waarop de trustee gerechtigd is uitkeringen te doen op grond van de trustakte, als bepalend te beschouwen voor het bestaan, ten opzichte van de gerechtigden, van de trust. Indien de trust niet is herroepen nadat vijf jaren zijn verstreken na het moment van de schenking aan de trustee, wordt de aanslag inbaar.
3. De uitkeringen uit een trust blijven – evenals in het geval van een SPF (artikel 56 ten 8° SBV) – vrij van successiebelasting op grond van het bepaalde in artikel 56, onderdeel 9, (zie hiervoor). Dit wil echter niet zeggen dat deze uitkeringen voor ingezetenen van de Nederlandse Antillen eveneens vrij zullen zijn van inkomstenbelasting (zie hierna Artikel X, de wijziging van artikel 7, eerste lid, van de Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943). Voor een niet-ingezetene is de situatie bij inbreng van goederen gelijk voor SPF en trust, omdat de SBV slechts op schenkingen en legaten door ingezetenen gedaan van toepassing is (artikel 1 SBV).

### *Artikel IX (Landsverordening op de winstbelasting 1940)*

#### Onderdeel 1

In artikel 1, eerste lid, onderdelen b en c, van de Landsverordening op de Winstbelasting 1940 wordt de Trust uitdrukkelijk opgenomen. Om uiteindelijk in een belastbaarheid te resulteren zal sprake moeten zijn van een bedrijf. Of sprake is van een bedrijf moet worden getoetst door de inspecteur. Het begrip bedrijf is door de rechtspraak gedefinieerd. In dezelfde zin dient dit ook te gelden voor een SPF. Indien de Inspecteur concludeert dat een SPF geen bedrijf uitoefent, kan dus geen winstbelasting worden geheven. Het staat de Inspecteur vrij om jaarlijks opnieuw te beoordelen of een SPF of een trust al dan niet een bedrijf uitoefent.

## Onderdeel 2

Er is geen vrijstellingsbepaling voor trusts in de Lvwb 1940 opgenomen. Omwille van de symmetrie met de SPF wordt de vrijstellingsbepaling ex artikel 2, eerste lid, aanhef en onderdeel i, Lvwb 1940 geschrapt. De ratio hiervan is dat het hier niet om een absolute vrijstelling gaat. De toetsing of in deze gevallen sprake is van "een bedrijf" of van "normaal vermogensbeheer" zal uitkomst moeten bieden. De begrippen "bedrijf" en "normaal vermogensbeheer" zijn door de rechtspraak gedefinieerd. Deze toetsing moet nadrukkelijk aan de Inspecteur worden gelaten.

### *Artikel X (Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943)*

Zoals in de toelichting bij Artikel VIII aan het slot vermeld, kan de uitkering uit een trust aan inkomstenbelasting onderworpen zijn. Dit zal het geval kunnen zijn indien de trust onherroepelijk is en de trustee slechts uitvoering kan geven aan door de insteller gegeven instructies. In dat geval zijn er twee mogelijkheden voor de heffing van inkomstenbelasting: 1) het recht van de begunstigde wordt vanaf het moment dat de trustee aan deze een uitkering zou kunnen doen vergelijkbaar geacht aan het houden van een participatie in een buitenlandse beleggingsmaatschappij en een forfaitair rendement wordt jaarlijks belast, tenzij het recht van de begunstigde bestaat uit een eenmalige uitkering of 2) de belasting wordt geheven op de ontvangen uitkeringen. In het onderhavige wetsvoorstel is gekozen voor de tweede optie. Om de fiscale behandeling van de trust niet uiteen te laten lopen met die van de SPF, worden de periodieke uitkeringen en verstrekkingen alsmede eenmalige uitkeringen eveneens in de heffing betrokken. In artikel 7, eerste lid, wordt onder de opbrengst van rechten op periodieke uitkeringen mede verstaan periodieke uitkeringen en verstrekkingen die worden ontvangen van een rechtspersoon of een trust als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht. Periodieke uitkeringen en verstrekkingen die de tegenwaarde van een prestatie vormen, worden belast middels de zogenaamde saldo-methode. Dat betekent dat indien een inbrenger een bedrag heeft ingebracht en vervolgens uit dat bedrag uitkeringen worden gedaan, die uitkeringen bij de gerechtigde slechts belast zullen worden voorzover hij meer krijgt dan is ingebracht. Hierbij wordt geen rekening gehouden met eventuele bij de inbreng verschuldigde belastingen. Eenmalige uitkeringen en verstrekkingen worden in de heffing betrokken op grond van artikel 11, eerste lid, ten vierde. Hiermee wordt beoogd te voorkomen dat dergelijke uitkeringen en verstrekkingen door een rechtspersoon of een trust onbelastbaar blijven.

### *Artikel XI (Handelsregisterverordening)*

Hier wordt de mogelijkheid van inschrijving van trusts in het handelsregister geregeld. Zie ook de toelichting bij onderdeel EE (artikel 3:161 BW). In artikel 5, tweede lid, Handelsregisterverordening wordt een beperkte openbaarmakingplicht neergelegd, overeenkomstig het oorspronkelijke artikel 3:161 BW uit de trusttitel; zie de Memorie van Toelichting, p. 14-15, bij artikel 3:161 BW.

### *Artikel XII (citeertitel)*

Zoals de laatste tijd gebruikelijk in het NBW-project wordt aan het ontwerp een citeertitel meegegeven.

### *Artikel XIII (inwerkingtreding)*

De inwerkingtreding wordt op dezelfde wijze geregeld als destijds is geschied met de invoering van de stichting particulier fonds (P.B. 1998, no. 209).

Willemstad  
De Minister van Justitie

**13 AUG. 2010**

-----  
LANDSVERORDENING van de  
houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk  
Wetboek met bepalingen inzake trusts  
(Landsverordening trust)  
-----

-----  
GEWIJZIGD ONTWERP  
-----

No. 7  
-----

IN NAAM DER KONINGIN!

DE GOUVERNEUR van de Nederlandse Antillen;

In overweging genomen hebbende:

dat het, ter versterking van de positie van de Nederlandse Antillen als financieel dienstencentrum, wenselijk is bepalingen op te nemen in het Burgerlijk Wetboek inzake trusts:

Heeft, de Raad van Advies gehoord, met gemeen overleg der Staten, vastgesteld 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 terzake 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.

#### 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 Nederlands-Antilliaanse 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 de Nederlandse Antillen wonende of gevestigde trustee en de aanvaarding van die benoeming;
  - c. een voorziening ter verzekering dat niet een binnen de Nederlandse Antillen 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 Bank van de Nederlandse Antillen 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 onvoorziene 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 (desbetreffende) 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 terzake 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 in een 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 de Nederlandse Antillen 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 de Nederlandse Antillen 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 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 in afdeling 8 bedoelde trustregister, 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 terzake in de trustakte, een binnen de Nederlandse Antillen 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 verlangen en op dienst kosten 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 de Nederlandse Antillen 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 znodig 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 goedgevoelen 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 bezwaringen 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 bevoegdelyk 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 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 desbetreffende 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 Bank van de Nederlandse Antillen 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 Kamers van Koophandel en Nijverheid van de eilandgebieden waarin de in de Nederlandse Antillen wonende of gevestigde trustees wonen of gevestigd zijn. 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 (desbetreffende) 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 zonedig 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 komt te luiden:

## Artikel 4

Onder ingezetene van de Nederlandse Antillen wordt voor de toepassing van deze verordening verstaan ieder die in de Nederlandse Antillen zijn woonplaats heeft en wat een rechtspersoon betreft, elke die in de Nederlandse Antillen zijn zetel heeft. Een trust wordt voor de toepassing van deze verordening geacht zijn woonplaats in de Nederlandse Antillen te hebben indien hij volgens het recht van de Nederlandse Antillen is ingesteld, aldaar gevestigd is of, indien de trust ingevolge de trustakte slechts één trustee heeft, deze in de Nederlandse Antillen woont of daar gevestigd is. Of een naar buitenlands recht ingestelde trust gevestigd is in de Nederlandse Antillen wordt, indien het voorgaande niet van toepassing is, naar de omstandigheden beoordeeld.

2. Aan artikel 56 wordt, onder wijziging van de punt aan het slot van het onderdeel ten 8<sup>o</sup> in een puntkomma, een onderdeel toegevoegd, luidende:
  - 9<sup>o</sup>. hetgeen door een begunstigde wordt verkregen van de trustee van een trust als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht voorzover betreffende uitkeringen door de trustee gedaan uit hoofde van een hem toekomende bevoegdheid.
3. Aan artikel 61 worden twee leden toegevoegd, luidende:
  3. 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, of de vermogensvermeerdering krachtens overlijden is belast naar een tarief van 25%, niettegenstaande het bestaan van bloed-

of aanverwantschap als bedoeld in het eerste lid tussen de schenker of overledene enerzijds en de trustee anderzijds.

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 begunstigen;
- 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. In artikel 1, eerste lid, wordt in onderdeel b na "is verdeeld," ingevoegd: trusts; en in onderdeel c wordt na "lichamen" ingevoegd: en trusts.
2. Artikel 2, eerste lid, onderdeel i komt te vervallen.

#### 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:
    - a. 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, die bij overlijden van de gerechtigde of van een derde eindigen;
    - b. periodieke uitkeringen en verstrekkingen die worden ontvangen van een rechtspersoon of een trust als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht.

2. Aan artikel 11, eerste lid wordt, onder wijziging van de punt aan het slot van het onderdeel ten 3<sup>o</sup> in

een puntkomma, een onderdeel toegevoegd, luidende:

4<sup>o</sup>. Eenmalige uitkeringen en verstrekkingen die worden ontvangen van een stichting particulier fonds of een 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.

## 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, derde tot en met vijfde lid, komt te luiden:

3. Aan de in artikel 4, eerste lid, genoemde rechtspersonen, met uitzondering van stichtingen, stichtingen particulier fonds en verenigingen en de in artikel 4a genoemde trust wordt steeds geacht een onderneming toe te behoren.

4. Het bepaalde in het derde lid is van overeenkomstige toepassing op in de Nederlands Antillen gevestigde buitenlandse rechtspersonen en trusts.

5. Indien aan een stichting of stichting particulier fonds of 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. Aan artikel 6 wordt een lid toegevoegd, luidende

4. Tot inschrijving van een in de Nederlandse Antillen gevestigde trust is bevoegd de Kamer

binnen welker gebied de trust volgens zijn akte van instelling zijn zetel heeft.

6. 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 verschuldigd, op grondslag van het in de onderneming, rechtspersoon, trust of nevenvestiging aanwezige eigen vermogen, de door de Kamer 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.

7. Artikel 15 komt te luiden:

#### Artikel 15

De in de Nederlandse Antillen 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 XIII

Deze landsverordening treedt in werking met ingang van de dag na die van uitgifte van het Publicatieblad waarin de afkondiging is geschied.

Gegeven te

De Minister van Justitie.

Uitgegeven de  
De Minister van Algemene Zaken.

STATEN VAN SINT MAARTEN  
ZITTINGSJAAR 2010-2011-006

-----  
LANDSVERORDENING van de  
houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk  
Wetboek met bepalingen inzake trusts  
(Landsverordening trust) (2519)  
-----

TWEEDE NOTA VAN WIJZIGING  
-----

No. 8  
-----

De ontwerp-landsverordening wordt als volgt gewijzigd:

**A.**

De considerans wordt als volgt gewijzigd:

1. De woorden 'de Nederlandse Antillen' worden vervangen door: Sint Maarten.
2. Een overweging wordt toegevoegd, luidende:

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.

**B.**

ARTIKEL I wordt als volgt gewijzigd:

1. In artikel 129, eerste lid, wordt 'Nederlands-Antilliaanse' vervangen door: Sint Maartense.
2. Artikel 130 wordt als volgt gewijzigd:
  - a. In het derde lid, onderdelen b en c, wordt 'de Nederlandse Antillen' vervangen door: Sint Maarten.
  - b. In het vierde lid wordt 'De Bank van de Nederlandse Antillen' vervangen door: De Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten.
3. In artikel 133, tweede lid, vervalt het woord 'desbetreffende'.
4. In artikel 137, tweede lid, wordt 'de Nederlandse Antillen' tweemaal vervangen door: Sint Maarten.
5. In artikel 139, vierde lid, wordt aan het einde van de zin een punt geplaatst.
6. In artikel 144, zevende lid, wordt 'de Nederlandse Antillen' vervangen door: Sint Maarten.



7. In artikel 148, derde lid, wordt 'de Nederlandse Antillen' vervangen door: Sint Maarten.
8. Artikel 159 wordt als volgt gewijzigd:
  - a. In het eerste lid, onderdeel a, wordt na 'ontbindende voorwaarde' ingevoegd: , door het bereiken van het doel waarvoor de trust in het leven is geroepen zonder dat de trustakte daarvoor een voorziening bevat.
  - b. In het tweede lid vervalt het woord 'desbetreffende'.
9. In artikel 160 wordt 'de Bank van de Nederlandse Antillen' vervangen door: de Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten.
10. Artikel 161 wordt als volgt gewijzigd:
  - a. De eerste volzin van het eerste lid komt te luiden: De notaris te wiens overstaan de trustakte is verleden, is verplicht de trust in te schrijven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel.
  - b. In het derde lid vervalt het woord 'desbetreffende'.

#### C.

ARTIKEL VIII wordt als volgt gewijzigd:

Onderdeel 1 wordt als volgt gewijzigd:

In artikel 4 wordt 'de Nederlandse Antillen' telkens vervangen door: Sint Maarten.

#### D.

In artikel IX wordt in onderdeel 2 tussen "onderdeel k" en "komt" een komma ingevoegd.

#### E.

ARTIKEL XI wordt als volgt gewijzigd:

1. Onderdeel 2 komt te luiden:

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.

2. Onderdeel 5 vervalt.

3. In onderdeel 6 wordt aan het begin de aanduiding 'a.' geplaatst. Toegevoegd wordt een subonderdeel, luidende:

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.

4. Onderdeel 7 wordt als volgt gewijzigd:

In het voorgestelde artikel 15 wordt 'de Nederlandse Antillen' vervangen door: Sint Maarten.

### **Toelichting**

1. De meeste wijzigingen houden verband met de staatkundige transitie waardoor 'de Nederlandse Antillen' moet worden vervangen door 'Sint Maarten', er maar één Kamer van Koophandel is en de naam 'Bank van de Nederlandse Antillen' moet worden vervangen door 'Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten'.
2. In ARTIKEL I is in artikel 159, eerste lid, onderdeel a, van de trustregeling rekening gehouden met het geval dat een trust in het leven is geroepen voor een bepaald doel (zie artikel 127, eerste lid, slot) en dit doel bereikt is.
3. In ARTIKEL XI, betreffende de Handelsregisterverordening, zijn nog enkele technische correcties aangebracht betreffende de trust. Deze hangen ermee samen dat de trust geen rechtspersoon is.

De Minister van Justitie,



# Parliament of Sint Maarten

## Staten van Sint Maarten

Zittingsjaar 2010-2011-006  
(Staten Nederlandse Antillen 2519)

**Landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk wetboek met bepalingen inzake trust (Landsverordening trust)**

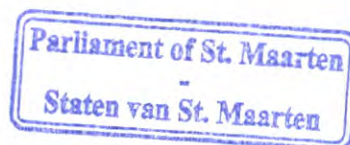
**Nr. 9                      Verslag**

De Staten van Sint Maarten hebben op grond van Additioneel artikel IV van de Staatsregeling van Sint Maarten op voorstel van de regering het onderhavig ontwerp in behandeling genomen. Het ontwerp is op 22 augustus 2011 onderwerp van bespreking geweest in de Centrale Commissie waarbij de Centrale Commissie in de gelegenheid is gesteld met de betrokken minister en zijn adviseurs van gedachte te wisselen.

De Staten beschouwen het onderhavig ontwerp voldoende voorbereid te zijn en dat het derhalve in een openbare vergadering kan worden behandeld.

Dit verslag geldt als Eindverslag.

Aldus vastgesteld in de vergadering van de Centrale Commissie van de 22ste augustus 2011.



De Rapporteur,

mw. drs. G.R. Arrindell



# Parliament of Sint Maarten

---

## Staten van Sint Maarten

Aan de minister van Justitie  
De heer R.E. Duncan  
A.T. Illidge Road  
Philipsburg

UG/264/2010-2011

Philipsburg, 9 september 2011

Betreft: Aanbieding 14-tal verslagen

Excellentie,

Gelieve u hierbij aan te treffen de verslagen met betrekking tot de navolgende ontwerpen, zoals door de regering aan de Staten voorgesteld voor verdere behandeling:

- 1. Zittingjaar 2010-2011-006 (Statenummer 2519) LANDSVERORDENING houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake trusts (Landsverordening trust);**
- 2. Zittingjaar 2010-2011-007 (Statenummer 3510) LANDSVERORDENING tot wijziging van Boek 1 van het Burgerlijk Wetboek (Landsverordening gerechtelijke vaststelling van het vaderschap);**
- 3. Zittingjaar 2010-2011-008 (Statenummer 3512) LANDSVERORDENING tot wijziging van Boek 1 van het Burgerlijk Wetboek ter zake van gezamenlijk gezag over minderjarige kinderen (Landsverordening gezamenlijk gezag);**
- 4. Zittingjaar 2010-2011-009 (Statenummer 3605) LANDSVERORDENING tot wijziging van Boek 1 van het Burgerlijk Wetboek (Invoering centraal meldpunt kindermishandeling);**
- 5. Zittingjaar 2010-2011-010 (Statenummer 3608) LANDSVERORDENING tot vaststelling van Boek 4 en titel 7.3 van het Burgerlijk Wetboek (Landsverordening erfrecht en schenking);**
- 6. Zittingjaar 2010-2011-011 (Statenummer 3610) LANDSVERORDENING tot aanvulling van titel 1 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake koop van onroerende zaken alsmede vaststelling van titel 12 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek (Landsverordening koop van onroerende zaken en aanneming van werk);**



- 7. Zittingjaar 2010-2011-012 (Statenummer 3611)** LANDSVERORDENING tot aanvulling van titel 1 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen tot bescherming van de consument, in het bijzonder betreffende op afstand gesloten overeenkomsten en garanties (Landsverordening consumentenkoop op afstand);
- 8. Zittingjaar 2010-2011-013 (Statenummer 3612)** LANDSVERORDENING tot vaststelling van titel 4 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek (Landsverordening huur);
- 9. Zittingjaar 2010-2011-014 (Statenummer 3613)** LANDSVERORDENING tot vaststelling van titel 13 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek (Landsverordening personenvennootschap);
- 10. Zittingjaar 2010-2011-015 (Statenummer 3617)** LANDSVERORDENING tot vaststelling van de titels 17 en 18 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek (Landsverordening verzekering en lijfrente);
- 11. Zittingjaar 2010-2011-016 (Statenummer 3618)** LANDSVERORDENING tot wijziging van Boek 1 van het Burgerlijk Wetboek (Landsverordening herziening huwelijksvermogensrecht);
- 12. Zittingjaar 2010-2011-017 (Statenummer 3619)** LANDSVERORDENING tot wijziging van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek (Landsverordening herziening Boek 2 BW);
- 13. Zittingjaar 2010-2011-018 (Statenummer 3704)** Landsverordening tot aanpassing van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering en het Faillissementsbesluit 1931 aan een aantal aanvullingen van het nieuwe Burgerlijke Wetboek; en
- 14. Zittingjaar 2010-2011-019 (Statenummer 3507)** Landsverordening houdende vaststelling van een nieuw Wetboek van Strafrecht.

Kortheidshalve verwijs ik naar de inhoud daarvan.

mr lic. J.D. (Jossy) Semeleer  
Griffier/Secretary General

STATEN VAN SINT MAARTEN  
ZITTINGSJAAR 2010-2011-006

STATEN VAN ST. MAARTEN			
Ingek.	23 SEP 2011		
Volgnr.	15/016/11-12		
Par.			

LANDSVERORDENING van de  
houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk  
Wetboek met bepalingen inzake trusts  
(Landsverordening trust) (2519)

DERDE NOTA VAN WIJZIGING

No 10

De ontwerp-landsverordening wordt als volgt gewijzigd:

A. ARTIKEL IX komt te luiden als volgt:

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;
- 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 onderdeel j tot onderdeel h en herschikking van de onderdelen in alfabetische volgorde, komt onderdeel k te vervallen.
4. 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.
- B. Artikel X, onderdeel 2, vervalt.
- C. Na artikel X wordt een nieuw artikel ingevoegd, luidende:

#### ARTIKEL XA

De Algemene landsverordening Landsbelastingen wordt als volgt gewijzigd:

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.

D. Artikel XIII komt te luiden:

#### ARTIKEL XIII

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

  
De Minister van Justitie,

De Minister van Financiën,

## TOELICHTING

### **Algemeen**

#### *1. Inleiding*

In tegenstelling tot de vereniging en de gewone stichting is de stichting particulier fonds (SPF) en de trust met name geschikt als rechtsfiguur voor beleggingen of het beheer van het familievermogen. De SPF en de trust zullen dan ook regelmatig worden gebruikt om andere dan uitsluitend fiscale doelstellingen. In dat kader past het om de mogelijkheid te bieden een SPF of trust aan te merken als zelfstandig belaste entiteit, als een op zichzelf staand beleggingsvehikel. Gezien het niet-bedrijfsmatige karakter wordt voorgesteld om voor deze beleggingsentiteit uit te gaan van een effectieve heffing van 10%. Deze heffing zal zowel worden toegepast op reguliere inkomsten als op vermogensinkomsten.

Hoewel in principe volgens art. 50 van Boek 2 van het BW de SPF geen bedrijf mag uitoefenen, kan het onder omstandigheden voorkomen dat een SPF volgens de fiscale regelgeving toch een winst uit bedrijf behaalt. Deze winst uit bedrijf wordt dan naar het algemene tarief belast van 34,5% inclusief opcenten.

Voor de SPF of trust die niet op verzoek als doelvermogen wordt aangemerkt blijven de voordelen onbelast, behoudens voor zover sprake is van winst uit bedrijf. Het begrip doelvermogen komt reeds voor in art. 2, eerste lid, onderdeel c, van de Algemene landsverordening Landsbelastingen.

Een SPF of trust die als doelvermogen wordt aangemerkt zal deze status gedurende ten minste drie jaren behouden. Indien een verzoek wordt gedaan om niet langer als doelvermogen te worden aangemerkt, zal de waarde van de bezittingen en schulden op de waarde in het economische verkeer worden gesteld en zal daarover moeten worden afgerekend.

Van de gelegenheid wordt gebruik gemaakt een omissie in de eerste Nota van Wijziging (no. 6) en in het Gewijzigd Ontwerp (no. 7) recht te zetten, alsmede de belastbaarheid van de eenmalige uitkeringen uit SPF's en trusts voor de heffing van de inkomstenbelasting uit het Ontwerp te verwijderen. Voorts wordt de inwerkingtredingsbepaling aangepast.

#### *2. Budgettaire gevolgen*

De invoering van de belaste SPF/Trust zal zonder twijfel een gunstig effect hebben op de belastinginkomsten. Beleggingswinsten van de SPF zijn onder de vigerende regelgeving vrijgesteld van winstbelasting. Indien er wordt geopteerd voor een belaste SPF zal die winsten belast worden tegen een bijzonder tarief van 10%. Aangezien deze stichtingen in beginsel niet belastingplichtig zijn voor de winstbelasting, en derhalve geen aangifte behoeven te doen (zolang geen winst uit bedrijf wordt behaald), is over de totale omvang van de jaarlijks behaalde beleggingswinsten onvoldoende bekend. Daardoor is het nagenoeg onmogelijk een enigszins onderbouwde schatting te geven omtrent de financiële gevolgen van de invoering van deze bepaling. De invoering van de belaste SPF/Trust heeft geen derving van belastinginkomsten tot gevolg.



## Artikelsgewijs deel

### *Artikel IX*

#### Onderdeel 1

In dit onderdeel worden de begrippen “doelvermogens” en “trusts” in de winstbelasting geïntroduceerd. Met het begrip “doelvermogens” wordt bedoeld de SPF en de trust. Een doelvermogen wordt bij deze derhalve als belaste entiteit aangemerkt.

#### Onderdeel 2

De SPF en de trust worden in artikel 1B LWB, op verzoek als doelvermogen aangemerkt. De status van doelvermogen wordt minimaal verleend voor een termijn van drie jaren. Daarna kan naar keuze in enig boekjaar worden verzocht om niet langer als doelvermogen te worden aangemerkt. In dat geval zal - analoog aan artikel 3, vierde en vijfde lid voor de Vrijstelde Vennootschap- afgerekend moeten worden over de stille reserves in het doelvermogen.

#### Onderdeel 3

Het gaat hier om het vervallen van artikel 2, eerste lid, onderdeel k, van de *Landsverordening op de Winstbelasting 1940* ('de winst van een stichting die overeenkomstig haar statuten is ingericht als een particulier fonds'). In de eerste Nota van Wijziging (no. 6) en in het Gewijzigd Ontwerp (no. 7) wordt gesproken van 'onderdeel i'. Hierbij was echter over het hoofd gezien dat onderdeel i (met h) reeds bij P.B. 1999, no. 47 was komen te vervallen en dat toen de onderdelen j en k niet zijn verletterd tot h en i. De Tweede Nota van Wijziging (nr. 8) ging wel uit van 'onderdeel k', maar sloot niet aan bij de eerste Nota van Wijziging (nr. 6). In de onderhavige Derde Nota van Wijziging (no. 9) wordt dit alles rechtgezet. Van de gelegenheid wordt gebruik gemaakt door thans het nieuwe laatste onderdeel (het huidige onderdeel j) wel te verletteren tot onderdeel h.

#### Onderdeel 4

Bij de berekening van de belasting op de voordelen uit een doelvermogen wordt een specifieke regeling geboden in artikel 15, vijfde lid. De voordelen uit een doelvermogen zijn volledig onderworpen aan een heffing naar de winst en belast tegen het bijzondere tarief van 10%.

Een SPF die winst behaalt uit bedrijf wordt hierover nu belast naar het reguliere tarief. Het onderhavige voorstel brengt hierin geen wijziging, behalve dat dit nu ook voor de trust zal gelden. Ook in geval sprake is van een doelvermogen zal over de winst uit bedrijf het algemene tarief worden geheven. Het bijzondere tarief van 10% van artikel 15, vijfde lid, wordt daarop niet toegepast.

### *Artikel X*

In het oorspronkelijke ontwerp wordt in artikel 11, eerste lid, onderdeel 4, de eenmalige uitkeringen en verstrekkingen, die worden ontvangen van een SPF of een trust als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht, in de heffing van de inkomstenbelasting betrokken. Gelet op het feit dat de eenmalige uitkering uit de SPF zowel in Aruba als in Curaçao onbelast zijn, zal de invoering hiervan een negatieve impact hebben op de concurrentiepositie van Sint

Maarten in de regio. Besloten wordt om de toevoeging van onderdeel 4 aan artikel 11, eerste lid, van de Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943 te laten vervallen.


*Artikel XA*

In artikel 2, onderdeel c, van de Algemene landsverordening Landsbelastingen, wordt het begrip trust geïntroduceerd. Voorts wordt voor een uitleg van het begrip "doelvermogen" in dat artikel expliciet verwezen naar artikel 1B van de Landsverordening op de Winstbelasting 1940.

*Artikel XIII*

Dit artikel regelt de inwerkingtreding.

  
De Minister van Justitie.

De Minister van Financiën,  




ST. MAARTEN

STATEN VAN ST. MAARTEN			
Ingek. 27 SEP 2011			
Volgnr. 15/025/11-12			
Par.			

Aan de Griffier van de Staten  
Wilhelmina Straat 1  
Philipsburg  
Alhier

Uw nummer:                      Uw brief van:                      Ons nummer:                      Afd: Fiscale Zaken

Onderwerp: **Nota van wijziging inzake de Landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake trusts (Landsverordening trust) (2519)**

Philipsburg, 27 september 2011

Bijlage:

- Derde nota van wijziging (no. 10) no. 11

Geachte heer Semeleer,

Ik heb de eer U hierbij de juiste versie van de derde nota van wijziging inzake de in het hoofde genoemde ontwerp-landverordening aan te bieden. Deze dient ter vervanging van de abusievelijk verkeerd ingediende versie door de Minister van Justitie.

In de door de Minister van Justitie eerder ingediende versie ontbrak de opname van artikel 11, achtste lid, van de Landsverordening op de Winstbelasting 1940 (IX, onderdeel 4). Deze toevoeging is noodzakelijk om de onderworpenheid van doelvermogens voor de heffing van de winstbelasting te verzekeren indien deze op haar beurt een deelneming houdt. Zonder deze toevoeging zullen de voordelen uit een dergelijke deelneming als gevolg de toepassing van de deelnemingsvrijstelling als bedoeld in artikel 11 van de Landsverordening op de Winstbelasting 1940 onbelast zijn en derhalve niet onderworpen aan een reële belasting naar de winst.

Ik veroorloof mij derhalve U het aangepaste derde nota van wijziging van de in hoofde genoemde landsverordening en de daarbij behorende aangepaste memorie van toelichting wederom te doen toekomen.

  
De Minister van Financiën,  
H. Shigemoto

STATEN VAN SINT MAARTEN  
ZITTINGSJAAR 2010-2011-006

LANDSVERORDENING van de  
houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk  
Wetboek met bepalingen inzake trusts  
(Landsverordening trust) (2519)

DERDE NOTA VAN WIJZIGING

No. 11

De ontwerp-landsverordening wordt als volgt gewijzigd:

A. ARTIKEL IX komt te luiden als volgt:

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;
- 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 onderdeel j tot onderdeel h en herschikking van de onderdelen in alfabetische volgorde, komt onderdeel k te vervallen.
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.
5. 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.
- B. Artikel X, onderdeel 2, vervalt.
- C. Na artikel X wordt een nieuw artikel ingevoegd, luidende:

#### ARTIKEL XA

De Algemene landsverordening Landsbelastingen wordt als volgt gewijzigd:

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.

D. Artikel XIII komt te luiden:

#### ARTIKEL XIII

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

De Minister van Justitie,

De Minister van Financiën,

## TOELICHTING

### Algemeen

#### 1. Inleiding

In tegenstelling tot de vereniging en de gewone stichting is de stichting particulier fonds (SPF) en de trust met name geschikt als rechtsfiguur voor beleggingen of het beheer van het familievermogen. De SPF en de trust zullen dan ook regelmatig worden gebruikt om andere dan uitsluitend fiscale doelstellingen. In dat kader past het om de mogelijkheid te bieden een SPF of trust aan te merken als zelfstandig belaste entiteit, als een op zichzelf staand beleggingsvehikel. Gezien het niet-bedrijfsmatige karakter wordt voorgesteld om voor deze beleggingsentiteit uit te gaan van een effectieve heffing van 10%. Deze heffing zal zowel worden toegepast op reguliere inkomsten als op vermogensinkomsten.

Hoewel in principe volgens art. 50 van Boek 2 van het BW de SPF geen bedrijf mag uitoefenen, kan het onder omstandigheden voorkomen dat een SPF volgens de fiscale regelgeving toch een winst uit bedrijf behaalt. Deze winst uit bedrijf wordt dan naar het algemene tarief belast van 34,5% inclusief opcenten.

Voor de SPF of trust die niet op verzoek als doelvermogen wordt aangemerkt blijven de voordelen onbelast, behoudens voor zover sprake is van winst uit bedrijf. Het begrip doelvermogen komt reeds voor in art. 2, eerste lid, onderdeel c, van de Algemene landsverordening Landsbelastingen.

Een SPF of trust die als doelvermogen wordt aangemerkt zal deze status gedurende ten minste drie jaren behouden. Indien een verzoek wordt gedaan om niet langer als doelvermogen te worden aangemerkt, zal de waarde van de bezittingen en schulden op de waarde in het economische verkeer worden gesteld en zal daarover moeten worden afgerekend.

Van de gelegenheid wordt gebruik gemaakt een omissie in de eerste Nota van Wijziging (no. 6) en in het Gewijzigd Ontwerp (no. 7) recht te zetten, alsmede de belastbaarheid van de eenmalige uitkeringen uit SPF's en trusts voor de heffing van de inkomstenbelasting uit het Ontwerp te verwijderen. Voorts wordt de inwerkingtredingsbepaling aangepast.

#### 2. Budgettaire gevolgen

De invoering van de belaste SPF/Trust zal zonder twijfel een gunstig effect hebben op de belastinginkomsten. Beleggingswinsten van de SPF zijn onder de vigerende regelgeving vrijgesteld van winstbelasting. Indien er wordt geopteerd voor een belaste SPF zal die winsten belast worden tegen een bijzonder tarief van 10%. Aangezien deze stichtingen in beginsel niet belastingplichtig zijn voor de winstbelasting, en derhalve geen aangifte behoeven te doen (zolang geen winst uit bedrijf wordt behaald), is over de totale omvang van de jaarlijks behaalde beleggingswinsten onvoldoende bekend. Daardoor is het nagenoeg onmogelijk een enigszins onderbouwde schatting te geven omtrent de financiële gevolgen van de invoering van deze bepaling. De invoering van de belaste SPF/Trust heeft geen derving van belastinginkomsten tot gevolg.

## Artikelsgewijs deel

### Artikel IX

#### Onderdeel 1

In dit onderdeel worden de begrippen "doelvermogens" en "trusts" in de winstbelasting geïntroduceerd. Met het begrip "doelvermogens" wordt bedoeld de SPF en de trust. Een doelvermogen wordt bij deze derhalve als belaste entiteit aangemerkt.

#### Onderdeel 2

De SPF en de trust worden in artikel 1B LWB, op verzoek als doelvermogen aangemerkt. De status van doelvermogen wordt minimaal verleend voor een termijn van drie jaren. Daarna kan naar keuze in enig boekjaar worden verzocht om niet langer als doelvermogen te worden aangemerkt. In dat geval zal - analoog aan artikel 3, vierde en vijfde lid voor de Vrijstelde Vennootschap- afgerekend moeten worden over de stille reserves in het doelvermogen.

#### Onderdeel 3

Het gaat hier om het vervallen van artikel 2, eerste lid, onderdeel k, van de *Landsverordening op de Winstbelasting 1940* ('de winst van een stichting die overeenkomstig haar statuten is ingericht als een particulier fonds'). In de eerste Nota van Wijziging (no. 6) en in het Gewijzigd Ontwerp (no. 7) wordt gesproken van 'onderdeel i'. Hierbij was echter over het hoofd gezien dat onderdeel i (met h) reeds bij P.B. 1999, no. 47 was komen te vervallen en dat toen de onderdelen j en k niet zijn verletterd tot h en i. De Tweede Nota van Wijziging (nr. 8) ging wel uit van 'onderdeel k', maar sloot niet aan bij de eerste Nota van Wijziging (nr. 6). In de onderhavige Derde Nota van Wijziging (no. 9) wordt dit alles rechtgezet. Van de gelegenheid wordt gebruik gemaakt door thans het nieuwe laatste onderdeel (het huidige onderdeel j) wel te verletteren tot onderdeel h.

#### Onderdeel 4

Vanwege het feit dat alle opbrengsten van een doelvermogen onderworpen zijn naar een belastingheffing naar de winst van 10%, past een deelnemingsvrijstelling niet in dit kader. De deelnemingsvrijstelling wordt daarom in artikel 11, achter lid, niet van toepassing verklaard op doelvermogens. Met deze wijziging wordt de reële onderworpenheid van doelvermogens voor de heffing van de winstbelasting verzekerd indien deze op haar beurt een deelneming houdt.

#### Onderdeel 5

Bij de berekening van de belasting op de voordelen uit een doelvermogen wordt een specifieke regeling geboden in artikel 15, vijfde lid. De voordelen uit een doelvermogen zijn volledig onderworpen aan een heffing naar de winst en belast tegen het bijzondere tarief van 10%.

Een SPF die winst behaalt uit bedrijf wordt hierover nu belast naar het reguliere tarief. Het onderhavige voorstel brengt hierin geen wijziging, behalve dat dit nu ook voor de trust zal gelden. Ook in geval sprake is van een doelvermogen zal over de winst uit bedrijf het algemene tarief worden geheven. Het bijzondere tarief van 10% van artikel 15, vijfde lid, wordt daarop niet toegepast.

*Artikel X*

In het oorspronkelijke ontwerp wordt in artikel 11, eerste lid, onderdeel 4, de eenmalige uitkeringen en verstrekkingen, die worden ontvangen van een SPF of een trust als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht, in de heffing van de inkomstenbelasting betrokken. Gelet op het feit dat de eenmalige uitkering uit de SPF zowel in Aruba als in Curaçao onbelast zijn, zal de invoering hiervan een negatieve impact hebben op de concurrentiepositie van Sint Maarten in de regio. Besloten wordt om de toevoeging van onderdeel 4 aan artikel 11, eerste lid, van de Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943 te laten vervallen.

*Artikel XA*

In artikel 2, onderdeel c, van de Algemene landsverordening Landsbelastingen, wordt het begrip trust geïntroduceerd. Voorts wordt voor een uitleg van het begrip "doelvermogen" in dat artikel expliciet verwezen naar artikel 1B van de Landsverordening op de Winstbelasting 1940.

*Artikel XIII*

Dit artikel regelt de inwerkingtreding.

  
De Minister van Justitie,

  
De Minister van Financiën,



STATEN VAN SINT MAARTEN			
Ingek.	07 OCT 2013		
Volgnr.	15/069/13-14		
Par.			

LANDSVERORDENING van de  
houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk  
Wetboek met bepalingen inzake trusts  
(Landsverordening trust)

VIERDE NOTA VAN WIJZIGING

No. 12

De ontwerp-landsverordening wordt als volgt gewijzigd:

A.

ARTIKEL I wordt als volgt gewijzigd:

1.

In artikel 127, eerste lid, in artikel 136, eerste lid, en in artikel 144, zevende lid, wordt "terzake" vervangen door: ter zake.

2.

Aan artikel 127 wordt, als vierde lid, een lid toegevoegd, luidende:

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.

3.

In artikel 136, tweede lid, onderdeel c, wordt "aandeel in een vennootschap" vervangen door: aandeel van een volledig aansprakelijke vennoot in een openbare vennootschap.

4.

Na artikel 137 wordt een artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 137a

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

**5.**

In artikel 140, vierde lid, wordt “het in afdeling 8 bedoelde trustregister” vervangen door: het handelsregister.

**B.**

ARTIKEL VIII komt te luiden:

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° in een puntkomma, een onderdeel toegevoegd, luidende:

9°. 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.

**C.**

ARTIKEL IX komt te luiden:

## 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.

**D.**

ARTIKEL X komt te luiden:

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° in een puntkomma, een onderdeel toegevoegd, luidende:

4°. 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.

**E.**

Na artikel X wordt een nieuw artikel ingevoegd, luidende:

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.

F.

Na ARTIKEL XII wordt een nieuw artikel ingevoegd, luidende:

#### 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.

#### TOELICHTING

##### **Ad A (titel 6 van Boek 3 BW)**

*Onderdeel 1 (artikelen 3:127, 136 en 144 BW)*

Hier wordt een taalkundige onvolkomenheid hersteld: “ter zake” wordt altijd in twee woorden geschreven.

*Onderdeel 2 (artikel 3:127 BW)*

In Curaçao, waar de trustregeling per 1 januari 2012 in werking is getreden, bestaat onzekerheid over de vraag of een overdracht nodig is voor de verkrijging van het trustvermogen door de initiële trustee en ook door de insteller die zich zelf tot trustee maakt (“declaration of trust”) in hoedanigheid van trustee. Deze onzekerheid houdt ermee verband dat een opvolgende of toetredende trustee het trustvermogen van rechtswege onder algemene titel verkrijgt (artikel 3:145, eerste lid, van het ontwerp). Men zie de discussie in *WPNR* 6926 van 14 april 2012 (speciaal nummer “Curaçaose Trust”) en *WPNR* 6932 van 26 mei 2012, p. 409 e.v., alsmede in het *Caribisch Juristenblad* 2012, afl. 2, p. 95 e.v.

Het is onwenselijk dat deze onzekerheid blijft voortbestaan. In het nieuwe vierde lid van artikel 3:127 wordt hieraan een einde gemaakt. Bepaald wordt dat, afgezien van opvolging en toetreding, voor de verkrijging van het trustvermogen een overdracht (of vestiging of afstand) nodig is. Het is onwenselijk dat voor zover het gaat om lokale goederen die in een trust gebracht worden er geen overdrachtsbelasting verschuldigd is. Voor de inbreng in een trust zal dus hetzelfde gelden als voor de inbreng in een stichting particulier fonds.

#### *Onderdeel 3 (artikel 3:136 BW)*

Deze specificering komt overeen met artikel 4:160, tweede lid, onderdeel c, BW in het ontwerp-*Landsverordening erfrecht en schenking*.

#### *Onderdeel 4 (artikel 3:137a BW)*

Bij de invulling van de questionnaire in het kader van de *Peer review of the implementation of the international standards for transparency and exchange of information for tax purposes* (Global Forum on Transparency and Exchange of Information for Tax Purposes, onder de auspiciën van de OECD en de G20), in januari 2012, kwam de wenselijkheid naar voren om aan onderscheidenlijk de gewone vennoten van een commanditaire vennoten, de trustee van een trust en het bestuur van een stichting particulier fonds de verplichting op te leggen de namen en adressen van onderscheidenlijk commanditaire vennoten of begunstigden bij te houden, met wat hun toekomt. De onderhavige nota van wijziging realiseert dit wat betreft de trust. Voor de stichting particulier fonds zie artikel 2:50a BW en voor de commanditaire vennootschap artikel 7:836b BW.

De strafsanctie zal dezelfde zijn als voor het niet behoorlijk bijhouden van het aandeelhoudersregister van een naamloze of besloten vennootschap (artikelen 2:109 en 2:209 BW), wordt opgenomen in artikel 635 (3:23) van het nieuwe Wetboek van Strafrecht.

#### *Onderdeel 5 (artikel 3:140 BW)*

Hier wordt een misslag hersteld. Een trust wordt ingeschreven in het handelsregister en niet (zoals aanvankelijk de bedoeling was) in een “trustregister”.

### **Ad B (Successiebelastingverordening 1908)**

#### *Onderdeel 1 (artikel 4 SBV)*

De vervanging van het begrip rechtspersoon door het begrip lichaam in de zin van artikel 2, eerste lid, onderdeel c, Algemene landsverordening Landsbelastingen heeft als doel om ook een trust onder het toepassingsbereik van deze bepaling te brengen.

*Onderdeel 2 (artikel 56 SBV)*

De toegevoegde vrijstellingsbepaling (onder 9°) van artikel 56 beoogt een gelijke fiscale behandeling van een stichting particulier fonds en een trust. De verkrijging van een particulier fonds is vrijgesteld. Hierbij wordt een zelfde regeling ingevoerd voor de trust.

*Onderdeel 3 (artikel 61 SBV)*

In het kader van de beoogde gelijke fiscale behandeling van een stichting particulier fonds en een trust wordt aan artikel 61 een (nieuw) derde lid toegevoegd om de verkrijging door een trust op dezelfde manier te belasten als de verkrijging door een stichting particulier fonds.

Het vierde lid volgt reeds uit de eerste Nota van Wijziging (no. 6). Voor de toelichting hierop wordt gemakshalve verwezen naar de toelichting bij dit artikel in de eerste Nota van Wijziging.

**Ad C (Landsverordening op de winstbelasting 1940)**

*Onderdeel 1 (artikel 1 LWB)*

In dit onderdeel worden de begrippen “doelvermogens” en “trusts” in de winstbelasting geïntroduceerd. Met het begrip “doelvermogens” wordt bedoeld de SPF en de trust die zich als zodanig hebben laten aangemerkt. Een doelvermogen wordt bij deze, gelijk aan de SPF en trust, derhalve als subjectief belaste entiteit aangemerkt voor de heffing van de winstbelasting.

*Onderdeel 2 (artikel 1B LWB)*

De SPF en de trust worden in artikel 1B LWB, op verzoek als doelvermogen aangemerkt. De status van doelvermogen wordt minimaal verleend voor een termijn van drie jaren. Daarna kan naar keuze in enig boekjaar worden verzocht om niet langer als doelvermogen te worden aangemerkt. In dat geval zal -analoog aan artikel 3, vierde en vijfde lid voor de Vrijstelde Vennootschap- afgerekend moeten worden over de stille reserves in het doelvermogen.

*Onderdeel 3 (artikel 2 LWB)*

Blijkens artikel 1, eerste lid, onderdeel b, LWB zijn stichtingen, daaronder begrepen stichtingen particulier fonds, en trusts, andere dan die uitsluitend ter behartiging van en algemeen maatschappelijk belang, subjectief belastingplichtig voor de winstbelasting. Indien de stichting of trust aannemelijk kan maken dat deze geen bedrijf uitoefent in de zin van artikel 1, derde lid, LWB, worden de voordelen hieruit niet belast.

*Onderdeel 4 (artikel 11 LWB)*



De deelnemingsvrijstelling is niet van toepassing indien een doelvermogen een laagbelaste passieve deelneming heeft waarvoor de gedeeltelijke uitsluiting, zoals opgenomen in het vierde lid van artikel 11, zou gelden. Hiermee wordt voorkomen dat de effectieve heffing onder de 10% daalt voor doelvermogens.

#### *Onderdeel 5 (artikel 12 LWB)*

Met de introductie van de anti-misbruikmaatregel in de deelnemingsvrijstelling is een onevenwichtigheid ontstaan in de fiscale behandeling tussen dochtervennootschappen en vaste inrichtingen. De Regering acht dit verschil in behandeling tussen dochtermaatschappijen en vaste inrichting, mede in het licht van de Gedragscodegroep discussie, onwenselijk. Voorgesteld wordt derhalve de vrijstelling van de buitenlandse winst eveneens tot 30% uit te sluiten indien zich een situatie voordoet waarin de buitenlandse winst voor meer dan 50% bestaat uit laag belast passief beleggen. Onder laag belast passief beleggen wordt in dit kader verstaan: het houden van beleggingen buiten het kader van de normale bedrijfsvoering om en dat de buitenlandse winst uit deze activiteiten niet of nauwelijks wordt belast in het v.i.-land. Analoog naar de deelnemingsvrijstelling wordt bij de onderworpenheidseis uitgegaan van een heffing naar de winst tegen een nominaal tarief van minimaal 10%.

Indien een doelvermogen een laagbelaste passieve vaste inrichting heeft als bedoeld in het tweede lid (nieuw), vindt de vrijstelling van de buitenlandse winst in zijn geheel geen toepassing. Hiermee wordt voorkomen dat het doelvermogen effectief onderworpen wordt aan een belastingtarief lager dan 10%.

#### *Onderdeel 6 (artikel 15 LWB)*

In artikel 15 wordt een bijzonder tarief geïntroduceerd voor doelvermogens. Deze zijn onderworpen aan een belastingtarief van 10%.

Een SPF die winst behaalt uit bedrijf wordt hierover nu belast naar het reguliere tarief. Het onderhavige voorstel brengt hierin geen wijziging, behalve dat dit nu ook voor de trust zal gelden. Ook in geval sprake is van een doelvermogen zal over de winst uit bedrijf het algemene tarief worden geheven. Het bijzondere tarief van 10% van het vijfde lid (nieuw) wordt daarop niet toegepast.

### **Ad D (Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943)**

#### *Onderdeel 1 (artikel 7, eerste lid, LIB)*

Met deze wijziging wordt geen inhoudelijke wijziging van de bestaande regeling beoogd.

#### *Onderdeel 2 (artikel 7, derde lid, LIB)*

De periodieke uitkering uit een stichting particulier fonds of een trust wordt belast. Door deze regeling wordt rekening gehouden met de bij inbreng daadwerkelijk betaalde successiebelasting.

Indien sprake is van meerdere begunstigden kan de toerekening van de betaalde successiebelasting tot problemen leiden. De Minister kan bij beschikking regels geven voor de toerekening van de betaalde successiebelasting aan de begunstigden.

*Onderdeel 3 (artikel 11 LIB)*

Met deze wijziging wordt bewerkstelligd dat ook eenmalige uitkeringen door een stichting particulier fonds of een trust worden belast. Ook hierbij wordt rekening gehouden met de bij inbreng daadwerkelijk betaalde successiebelasting.

In de derde Nota van Wijziging was deze wijziging verwijderd in verband met de mogelijke nadelige impact op de concurrentiepositie van Sint Maarten ten opzichte van Curaçao, omdat de eenmalige uitkeringen uit de SPF (en trust) aldaar onbelast waren. Recentelijk heeft de Regering van Curaçao de Landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake trusts (Landsverordening trust) aangenomen waarin de eenmalige uitkeringen uit SPF's en trusts voor de heffing van de inkomstenbelasting volledig in de heffing wordt betrokken (P.B. 2011, no. 67). Gelet op het vorenstaande ziet de Regering geen aanleiding meer om de eenmalige uitkeringen te sauveren en besloten wordt deze, conform de Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943 van Curaçao, te belasten.

Indien sprake is van meerdere begunstigden kan de toerekening van de betaalde successiebelasting tot problemen leiden. De Minister kan bij beschikking regels geven voor de toerekening van de betaalde successiebelasting aan de begunstigden.

**Ad E (Algemene landsverordening Landsbelastingen)**

*Onderdeel 1 (artikel 2 ALL)*

In artikel 2, onderdeel c, van de Algemene landsverordening Landsbelastingen, wordt het begrip trust geïntroduceerd. Voorts wordt voor een uitleg van het begrip "doelvermogen" in dat artikel expliciet verwezen naar artikel 1B van de Landsverordening op de Winstbelasting 1940.

*Onderdeel 2 (artikel 4 ALL)*

In artikel 4 van de Algemene landsverordening Landsbelastingen wordt een nieuw lid toegevoegd. Dit (nieuwe) derde lid van voornoemd artikel beoogt de woonplaats of vestigingsplaats van een trust te regelen, zodat deze voortaan voor alle belastingverordeningen, die onder Algemene landsverordening Landsbelastingen vallen, gelding krijgt.

**Ad F (overgangsbepaling LIB)**

In dit artikel is een overgangsregeling opgenomen voor de eenmalige uitkeringen en verstrekkingen gedaan door een bestaande SPF. Deze uitkeringen en verstrekkingen worden in het jaar waarop deze landsverordening in werking treedt, slechts voor 25% in aanmerking genomen voor de heffing van de inkomstenbelasting. In de daarop

volgende twee kalenderjaren bedraagt dat percentage respectievelijk 50% en 75%. Vanaf het vierde jaar zullen de eenmalige uitkeringen en verstrekkingen volledig in de inkomstenbelasting worden betrokken. De eerbiedigende werking betreft uitsluitend de SPF's die vóór de inwerkingtreedingsdatum van deze landsverordening reeds bij notariële akte zijn opgericht.

De Minister van Justitie,

A handwritten signature in blue ink, consisting of a large, loopy initial 'J' followed by a smaller, more defined signature.



# Parliament of Sint Maarten

---

## Staten van Sint Maarten

Aan Zijne Excellentie de Gouverneur van Sint Maarten  
De heer drs. E.B. Holiday  
Kabinet van de Gouverneur  
**Philipsburg**


US/007/2013-2014

Philipsburg, 7 oktober 2013


Betreft: Goedkeuring Ontwerplandsverordening houdende  
aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek  
met bepalingen inzake trusts (Landsverordening trust)  
(Zittingjaar 2010-2011-006 / Statenummer 2519)

Excellentie,

De Staten van Sint Maarten keuren goed de bij hen door de Regering van Sint Maarten  
aangeboden Ontwerp van Landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het  
Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake trusts (Landsverordening trust) (Zittingjaar  
2010-2011-006 / Statenummer 2519).



mr. J.D. Semeleer  
Griffier der Staten



drs. G.R. Arrindell  
Voorzitter der Staten