

W · P · N · R

Nummer 6926

Jaargang 143

14 april 2012

Curaçaose Trust

Mr. J. de Boer

De trust naar Curaçaos recht

Met ingang van 1 januari 2012 bevat het Burgerlijk Wetboek van Curaçao een regeling van de Ango-Amerikaanse trust. De Curaçaose trust heeft rechtskracht in Nederland. Door het concordantiebeginsel is de Nederlandse wetgever verplicht te letten op deze wettelijke regeling in het piepkleine overzeese Curaçao.

Mw. mr. M. Bergervoet en

mw. mr. D.S. Mansur

De Curaçaose Trust in de praktijk

Bij gebrek aan een trust zijn er in de loop der jaren talloze (ingewikkelde) constructies bedacht en opgetuigd om (ongeveer) dezelfde rechtsgevolgen te bereiken. Met invoering van de Curaçaose Trust is de noodzaak voor dergelijke constructies minder pregnant geworden. Daarnaast biedt de Curaçaose Trust nieuwe mogelijkheden.



Koninklijke Notariële
Beroepsorganisatie

*Redactie-adres*Postbus 16020, 2500 BA 's-Gravenhage
Telefoon 070-3307156, fax 070-3029095*Ere-redacteur*

mr. J.M. Polak

*Redacteurs*prof. mr. M.J.A. van Mourik
prof. mr. A.S. Hartkamp
prof. mr. Jac. Hijma
prof. mr. B.C.M. Waaijer
mw. prof. mr. I.J.F.A. van Vijfeijken
prof. mr. P. Vlas
prof. mr. A.I.M. van Mierlo
prof. mr. M. van Olfen
prof. dr. R.N.G. van der Paardt
mw. prof. mr. M.L. Lennarts
prof. mr. L.C.A. Verstappen*Vaste medewerkers*mr. J.M. Blanco Fernández
mw. mr. H.E. Boschma
prof. mr. J.H.M. van Erp
mr. P.C. van Es
prof. mr. I. Giesen
mw. dr. N.C.G. Gubbels
mr. F. Ibili
prof. mr. W.D. Kolkman
mw. prof. mr. M.E. Koppenol-Laforce
mw. prof. mr. T.J. Mellema-Kranenburg
prof. mr. G.T.K. Meussen
mr. V.A.E.M. Meijers
mr. dr. G.J. van Norden
mw. prof. mr. N.C. van Oostrom-Streep
prof. mr. H.D. Ploeger
mr. J.J. Prinsen
prof. mr. drs. J.S.L.A.W.B. Roesmw. mr. J. Roest
prof. dr. A.F. Salomons
prof. dr. B.M.E.M. Schols
prof. mr. F.W.J.M. Schols
mw. prof. mr. C.H. Sieburgh
prof. mr. J.M. Smits
prof. dr. F. Sonneveldt
prof. mr. W.J.M. van Veen
mr. J.B. Vegter
prof. mr. A.L.P.G. Verbeke
prof. mr. F.M.J. Verstijnen
prof. mr. M.H. Wissink
mr. M. Zilinsky*Redactie-secretaris*

mw. mr. A.L. Moussault-Jeswiet

*Bureau-redacteur*mw. F.R. van Griethuysen
Telefoon 070-3307156
E-mail: wpnr@knbnl
Internet: <http://www.wpnr.nl>*Advertentie-exploitatie/Notariële personeelsadvertenties*Sales & Services in advertising and publicity
Postbus 2317, 1620 EH Hoorn
Telefoon 0229-211211, fax 0229-270404
E-mail: administratie@salesandservices.nl*Abonnementenadministratie*Sdu Klantenservice
Postbus 20014, 2500 EA 's-Gravenhage
Telefoon 070-3789880, fax 070-3789783
E-mail: sdu@sdu.nl, website: www.sdu.nl
Vanwege de aard van de uitgave, gaat Sdu uit van een zakelijke overeenkomst; deze overeenkomst valt onder het algemene verbintenissenrecht.
Jaarabonnement € 185,00
Studentenabonnement € 110,00
Abonnementen buitenland € 240,00
Losse nummers € 30,00
Een abonnement kan op elk moment ingaan en heeft een looptijd van minimaal een jaar. Het abonnement wordt automatisch verlengd, tenzij twee maanden voor afloop van de abonnementsperiode schriftelijk wordt opgezegd. Voor het bewaren van uw nummers van het WPNR kunt u een verzamelband bestellen à € 40,00. Alle prijzen zijn incl. BTW en excl. verzend- en administratiekosten.*Uitgever*Sdu Uitgevers
P.M.J.J. Frissen, senior uitgever
Postbus 20025, 2500 EA 's-Gravenhage
www.sdu.nl*Druk*

Joh. Enschedé Amsterdam bv

Inhoud

- 287 *Mr. J. de Boer*
De trust naar Curaçaos recht
- 292 *Mw. mr. M. Bergervoet en
mw. mr. D.S. Mansur*
De Curaçaose Trust in de praktijk

Aanwijzingen voor auteurs

Deze zijn opgenomen in WPNR (2012) 6913, pag. 27 en 28. Indien gewenst kunt u de aanwijzingen ook aanvragen bij het redactie-secretariaat, tel.: 070-3307156.

Het verlenen van toestemming tot publicatie in dit tijdschrift houdt in: dat de auteur de uitgever machtigt om de door derden verschuldigde vergoeding voor kopiëren conform art. 17 lid 2 Auteurswet 1912, en het KB van 20 juni 1974, Stb 351, ex art. 16b Auteurswet 1912, te doen geldend maken door en overeenkomstig de statuten en reglementen van de Stichting Reprorecht (Postbus 3060, 2130 KB te Hoofddorp) en dat de auteur de uitgever machtigt om zijn rechten ex art. 16 sub a ten vijfde Auteurswet 1912 (bloemlezingen) geldend te maken volgens dezelfde beginselen als die van de Stichting Reprorecht, hetgeen o.m. inhoudt dat geïncasseerde vergoedingen worden verdeeld in de verhouding 50/50, e.e.a. na aftrek van alle met de inning verband houdende kosten. Een en ander behoudens uitdrukkelijk voorbehoud van de kant van de auteur.

Het al dan niet op verzoek van de redactie aanbieden van artikelen aan het WPNR impliceert toestemming voor openbaarmaking en veeleenvoudiging t.b.v. de elektronische ontsluiting van (delen van) het WPNR in enige vorm.

Alle rechten voorbehouden. Behoudens de door de Auteurswet 1912 gestelde uitzonderingen, mag niets uit deze uitgave worden veeleenvoudigd (waaronder begrepen het opslaan in een geautomatiseerd gegevensbestand) of openbaar gemaakt, op welke wijze dan ook, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de uitgever of de KNB.

De bij toepassing van art. 16B en 17 Auteurswet 1912 wettelijk verschuldigde vergoedingen wegens fotokopiëren, dienen te worden voldaan aan de Stichting Reprorecht, Postbus 3060, 2130 KB te Hoofddorp.

Hoewel aan de totstandkoming van deze uitgave de uiterste zorg is besteed, aanvaarden de auteur(s), redacteur(en) en uitgever geen aansprakelijkheid voor eventuele fouten of onvolkomenheden.

All rights reserved. No part of this publication may be reproduced, stored in a retrieval system, or transmitted in any form or by any means, electronic, mechanical, photocopying, recording or otherwise, without prior written permission of the publisher.

Wij verwerken uw gegevens voor de uitvoering van de (abonnements)-overeenkomst en om u van informatie te voorzien over Sdu Uitgevers bv en zorgvuldig geselecteerde andere bedrijven. Als u geen prijs stelt op deze informatie, kunt u dit schriftelijk melden bij Sdu Klantenservice, postbus 20014, 2500 EA 's-Gravenhage. Voor informatie over onze leveringsvoorwaarden kunt u terecht op www.sdu.nl. Abonnementen gelden voor minimaal één jaar.

De trust naar Curaçaos recht



Mr. J. de Boer*

Inleiding

Op 1 januari 2012 zijn in Curaçao ter voltooiing van het nieuw BW-project 13 landsverordeningen in werking getreden. Één daarvan behelst de introductie van de Ango-Amerikaanse trust.¹ Curaçao bijt hiermee de spits af in het Koninkrijk der Nederlanden. Steeds meer breekt de overtuiging door dat – met name in verband met de mondialisering van de economie en de dominante positie van het Anglo-Amerikaanse recht – de trust niet langer kan worden geweerd uit de wetgeving. Het voornemen in Curaçao om tot een eigen trustregeling te komen gaat overigens al meer dan vijftig jaren terug. Reeds in 1955 werd een voorstel gedaan door de destijds te Curaçao standplaats hebbende notaris A.A.G. Smeets. Dit ontwerp is in 1962 uitgewerkt door de Leidse hoogleraar 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 H. Smit.² Aan het onderhavige ontwerp heeft intensief gewerkt de destijds in Curaçao gevestigde notaris J.W.M. Thesseling. De laatste tien jaren fungeerde – mede met het oog op een inpassing in het nieuwe Burgerlijk Wetboek – de ondergetekende als ‘werker in het vooronder’.

De introductie van de trust is bedoeld de internationale financiële praktijk (vroeger aangeduid als: offshoresector) een steuntje in de rug te geven (aan-trekking van buitenlands kapitaal, werkgelegenheid en indirecte belastinginkomsten), maar of de trust een succes wordt moet worden afgewacht. De invoering in 1998 van de stichting particulier fonds (thans art. 2:50 BW), afgekort SPF, heeft de behoefte aan de trust verminderd, maar buitenlandse klanten hebben wellicht meer fiducia in een rechtsfiguur waarmee men vertrouwd is.

De privaatrechtelijke regeling was in ontwerp al lang klaar – en is gunstig besproken in het Nederlandse proefschrift van D.W. Aertsen, *De trust*, 2004 – maar het heeft bijna tien jaren gevegd om ook fiscale bepalingen te insereren.³

De privaatrechtelijke regeling is ondergebracht in de voor het bewind gereserveerde titel 6 van Boek 3 BW (art. 3:126-161 BW). Het is niet te verwachten dat er nog wat komt van een algemene regeling van het bewind in de naaste toekomst.⁴ Trust en bewind hebben bovendien een zekere verwantschap. Zij zijn een verband op goederen ongeacht de persoon die bewindvoerder onderscheidenlijk trustee is. De uit 36 artikelen bestaande Curaçaose trusttitel is hierna als bijlage afgedrukt.

Aard van de Curaçaose trust

Naar Anglo-Amerikaans recht kan een trust *bij rechtshandeling* in het leven worden geroepen (‘express trust’), maar onder omstandigheden ook *van rechtswege* ontstaan (‘implied trust’, waaronder ‘resulting trust’ en ‘constructive trust’). In Curaçao heeft men zich voorzichtigheidshalve beperkt tot de ‘express trust’.⁵ Aan van rechtswege te ontstane trusts bestaat onvoldoende behoefte en de trust is nu eenmaal een vreemde bijt in het Nederlands Caribische recht en op een hechte traditie kan niet worden vertrouwd. Ook in art. 3 van het Haagse trustverdrag is gekozen voor een beperking tot bij wilsuiting ingestelde trusts.⁶ De omschrijving van de trust in art. 3:127 BW is in belangrijke mate ontleend aan art. 2 van het verdrag.

De Curaçaose trust kan door de insteller *bij leven* worden ingesteld (‘living trust’) of *bij dode* (‘testamentary trust’).⁷ De trust kan bestaan ten behoeve van één of meer (bepaalbare⁸) *begunstigden* (‘private trust’) of voor ‘een bepaald’ – lees: bepaalbaar – *doel* (‘for charitable or non-charitable purposes’).⁹

* Lid van het Gemeenschappelijk Hof van Justitie van Aruba, Curaçao, Sint Maarten en van Bonaire, Saba en Sint Eustatius en lid van het Constitutioneel Hof van Sint Maarten.

1. *Landsverordening trust* van 15 december 2011, *Publicatieblad van Curacao* (P.B.) 2011, no. 67, te raadplegen op www.gobiernu.an onder ‘Leinan di Kòrsou’ en vervolgens ‘Publikashon 2011’. Tevens opgenomen in dit blad vanaf p. 302.
2. M. Alexander in: *Samenleven, samenwerken* (bundel E.C. Henriquez), 1983.
3. Art. VIIA-X van de *Landsverordening trust* (aanpassing van de *Algemene landsverordening Landsbelastingen, de Succesiebelastingverordening 1908, de Landsverordening op de winstbelasting 1940* en de *Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943*). Men heeft getracht de trust en de SPF zoveel mogelijk gelijk te behandelen.
4. Vgl. de Nederlandse Kamerstukken 17 779, nr. 12, p. 57 en nr. 13, p. 2-3.
5. Art. 3:127 lid 1 en art. 3:130 BW.
6. *Verdrag inzake het recht dat toepasselijk is op trusts en inzake de erkenning van trusts*, ‘s-Gravenhage 1 juli 1985 (Trb. 1985, 141). Zie M.E. Koppenol-Laforce, *Het Haagse trustverdrag*, 1997. Dit verdrag heeft overigens nog geen medegelding in Curaçao. Een ontwerp-*Landsverordening conflictenrecht trusts* zal naar verwachting spoedig worden ingediend. Boek X van de Europese *Draft Common Frame of Reference* (DCFR) betreft in beginsel alle trustvormen; zie *Principles, Definitions and Model Rules of European Private Law*, eds. Ch. von Bar, E. Clive, 2010, vol 6, p. 5669 e.v. (Book X Trusts).
7. Art. 3:127 lid 1 en art. 3:130 lid 1 BW.
8. Art. 3:153 lid 1 BW.
9. Art. 3:127 lid 1 BW.

Het woord 'of' impliceert 'en' zodat niet is uitgesloten dat de trust bestaat zowel ten behoeve van een begunstigde als voor een doel ('mixed trust'). Het is mogelijk dat de insteller zelf trustee wordt ('declaration of trust').¹⁰ Hieraan komt geen levering te pas (maar wel een instelling bij notariële akte en registratie van de nieuwe hoedanigheid). Is de trustee niet tevens insteller, dan ligt het voor de hand om aan te nemen dat de voor het trustvermogen bestemde goederen aan de trustee moeten worden overgedragen. De trustregeling bepaalt echter uitdrukkelijk dat een toetredende of opvolgende trustee van rechtswege *onder algemene titel* verkrijgt.¹¹ Een plausibele systematische uitleg kan daarom zijn dat ook de in de (notariële) trustakte vermelde trustee¹² van rechtswege en onder algemene titel het in de trustakte omschreven trustvermogen¹³ verkrijgt. In elk geval is denkbaar dat de insteller trustee wordt ('declaration of trust') en in een ondeelbaar moment later een (in Curaçao wonende of gevestigde) medetrustee toetreedt (waarna de insteller terugtreedt). Of de trustee rechthebbende wordt door levering of van rechtswege onder algemene titel zou fiscale consequenties kunnen hebben. Wat hiervan zij, denkbaar is dat de 'declaration of trust' of de overgang naar een trustee die niet insteller is vernietigbaar is, bijv. wegens benadeling van de crediteuren van de insteller (*actio Pauliana*) of misbruik van omstandigheden. Bepaald is dat dan – met het oog op de rechtszekerheid – vernietiging slechts bij rechterlijke uitspraak kan geschieden.¹⁴ In de wettelijke bewijsvermoedens die gelden voor de *actio Pauliana* is met de trust uitdrukkelijk rekening gehouden.¹⁵ Is sprake van een gift dan zal bij een beroep op misbruik van omstandigheden de bewijslast omgekeerd zijn.¹⁶ De aandacht verdient nog dat per 1 januari 2012 de legitieme portie in Curaçao is afgeschaft.¹⁷

Instelling van een trust

Belangrijk is dat naar Curaçaos recht een trust slechts bij (Curaçaose) *notariële akte*, inclusief een testament, kan worden ingesteld.¹⁸ Vanuit de advocatuur is hiertegen gesputterd, maar zonder succes. Kapitaalvennootschappen en stichtingen, waaronder voornoemde stichting particulier fonds (SPF), vereisen ook een notariële akte. Een notariële akte dient de rechtszekerheid en de notaris wordt geacht een onafhankelijk en geselecteerde overheidsdienaar te zijn die partijen gewetensvol voorlicht en waakt tegen fraude. In de akte moet de benaming van de trust met het woord 'trust' daarin worden opgenomen.¹⁹

De trustakte moet onder meer – behoudens onthefing door de Centrale Bank – de benoeming inhouden van ten minste één in Curaçao wonende of gevestigde trustee.²⁰ Als de trust wordt ingezet in de offshoresector – waarvoor zij ook is bedoeld – dient de trustee te beschikken over een vergunning van de Centrale Bank.²¹

Belangrijk is voorts dat de trust door toedoen van de notaris wordt ingeschreven in het *handelsregister*.²² De namen van de begunstigten (of de omschrijving van het doel) en de insteller kunnen echter geheim blijven.²³

Indien, ondanks de notariële bemoeienis, aan de – wel bestaande – trust gebreken kleven (bijv. een wilsgebrek of strijd met een wettelijk voorschrift), kan de rechter op verzoek het *helen* daarvan bevelen.²⁴ Niet duidelijk is of aan deze heling terugwerkende kracht kan worden verleend; het lijkt mij wel.²⁵ De rechter kan wegens gebreken of in het belang van de openbare orde de trust ook *ontbinden*.²⁶ Een andere aantasting wegens gebreken dan deze rechterlijke ontbinding is m.i. uitgesloten.

Wijziging van de trustakte geschiedt eveneens bij notariële akte.²⁷ Het is van belang dat de trustakte de wijzigingsmogelijkheden regelt. Eventueel kan de rechter op verzoek de trustbepalingen buiten toepassing laten of wijzigen, indien door onvoorziene omstandigheden aan de kennelijke bedoeling van de insteller in een naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbare mate afbreuk wordt gedaan.²⁸ Dit is een strenge maatstaf, strenger dan wat men naar Anglo-Amerikaans recht gewend schijnt te zijn. Aan de wijziging kan door de rechter geheel of gedeeltelijk terugwerkende kracht worden verleend.²⁹

10. Art. 3:128 en art. 3:134 lid 2 BW.
11. Art. 3:145 lid 1 BW.
12. Art. 3:130 lid 3 onder b BW.
13. Art. 3:130 lid 3 onder d BW.
14. Art. 3:128 jo. art. 3:51 BW; dit is dus een afwijking van art. 3:49 BW (zoals ook art. 3:50 lid 2 BW).
15. Art. 3:46 BW, zoals aangepast in art. III van de *Landsverordening trust* en art. 39 *Faillissementsbesluit* 1931, zoals aangepast in art. II van de *Aanpassingslandsverordening Rv/Fb*, P.B. 2011, no. 59.
16. Art. 7:176 en 7:186 BW. In art. 7:176 wordt niet, zoals in Nederland, een uitzondering gemaakt voor de schenking bij notariële akte.
17. Boek 4 BW (P.B. 2011, no. 68); zie F.W.J.M. Schols in WPNR 2007/6717 en WPNR 2009/6807 en J. de Boer in WPNR 2011/6898.
18. Art. 3:130 lid 1 jo art. 3:129 lid 1 BW; een door de notaris ondertekende akte is bestaansvoorwaarde (art. 3:130 lid 2).
19. Art. 3:130 lid 3 onder e BW.
20. Art. 3:130 lid 3 onder b-c en lid 4 en art. 3:144 lid 7 BW.
21. Art. 2 *Landsverordening toezicht trustwezen*, zoals aangepast in art. VI van de *Landsverordening trust*.
22. Art. 3:161 BW. In art. 3:140 lid 4 BW staat nog, als reminiscentie aan een eerdere versie, 'trustregister' (als onderdeel van het handelsregister).
23. Art. 5 lid 2 *Handelsregisterverordening*, zoals aangepast bij art. XI van de *Landsverordening trust*. Wel is het de bedoeling – in verband met OESO/FATF-wensen – dat in de toekomst de trustee verplicht is een *intern* register van begunstigten te houden met vermelding van adressen en wat de begunstigde toekomst (vergelijkbaar met het bestaande aandeelhoudersregister en toekomstige interne registers van begunstigten van een SPF en commanditaire vennoten).
24. Art. 3:131 BW.
25. Art. 3:133 lid 1, tweede zin, BW is hiervoor een argument.
26. Art. 3:159 lid 1 onder e BW.
27. Art. 3:132 lid 2 BW (wijziging en herroeping).
28. Art. 3:133 lid 1, eerste zin, BW.
29. Art. 3:133 lid 1, tweede zin, BW.

Anders dan het geval is in veel Anglo-Amerikaanse jurisdicties, geldt voor de trust geen maximale duur. In de notariële trustakte moet het trustvermogen zijn omschreven.³⁰ Verkrijgt de trustee geen trustvermogen en is niet te verwachten dat aan het geheel ontbreken van trustvermogen binnen afzienbare tijd verandering komt, dan eindigt de trust.³¹ Om elke onzekerheid te vermijden lijkt het raadzaam in de trustakte uitdrukkelijk rechtskeuze te doen (voor het Curaçaose recht).³²

Partijen bij een trust

Partijen bij een trust die ten behoeve van een of meer begunstigden is ingesteld ('private trust') zijn:

- de *insteller* ('settlor', 'truster'): deze kan ook trustee³³ of protector zijn; de insteller kan ook begunstigde zijn (zelfs de enige);³⁴
- de *trustee*: deze kan ook begunstigde zijn (met verhoogd gevaar van tegenstrijdig belang³⁵), maar niet de enige begunstigde;³⁶ zijn er meerdere trustees dan richten hun bevoegdheden zich naar hetgeen geldt voor de gemeenschap (titel 3.7 van Boek 3 BW);³⁷ zoals reeds gezegd, is uitdrukkelijk bepaald dat een opvolgende of toetredende trustee van rechtswege en *onder algemene titel* het trustvermogen of een aandeel daarin verkrijgt;³⁸
- de *begunstigde* ('beneficiary'):³⁹ zijn rechten zijn in beginsel overdraagbaar (bij wege van cessie)⁴⁰ en hij kan dus eventueel ook een subtrust in het leven roepen; denkbaar is dat het gaat om een groep begunstigden zonder dat een lid een individuele aanspraak heeft ('blended trust');
- optioneel: de *protector* (vergelijkbaar met een commissaris):⁴¹ deze kan begunstigde zijn, maar niet de enige begunstigde;⁴² de protector kan niet tevens trustee zijn.⁴³

Publiciteitsbeginsel

De trustee is rechthebbende op de goederen van het trustvermogen, maar hij is een rechthebbende *in hoedanigheid* (ten behoeve van een begunstigde of voor een doel).⁴⁴ De trust en daarmee deze hoedanigheid wordt, zoals gezegd, door toedoen van de notaris ingeschreven in het handelsregister.⁴⁵ De trustee is voorts *bevoegd* zijn hoedanigheid in elk ingevolge de wet gehouden register vermeld te krijgen.⁴⁶ De trustee is in beginsel ook *verplicht* ervoor te zorgen dat dit gebeurt in de openbare registers voor registergoederen, de (niet openbare) aandeelhoudersregisters en in het handelsregister voor zover het trustvermogen bestaat uit een onderneming of een aandeel in een vennootschap.⁴⁷ Voorts geldt in het algemeen dat de trustee, tenzij in de trustakte anders is bepaald of zulks niet kan worden gevergd of onmogelijk is, aan een wederpartij moet kenbaar maken dat hij handelt in hoedanigheid.⁴⁸ De wet gaat dus uit van publiciteit, maar in de trustakte kan daarvan worden afgeweken.

Aansprakelijkheid, verhaalbaarheid en draagplicht

Is aan de wederpartij bij een *rechtshandeling* kenbaar dat een trustee handelt in hoedanigheid en is niet sprake van 'breach of trust', dan is de trustee slechts in hoedanigheid aansprakelijk en kan ook slechts op het trustvermogen verhaal gezocht worden.⁴⁹

Is sprake van 'breach of trust', maar is zulks niet kenbaar aan de wederpartij die wel bekend is met het trustverband, dan lijkt mij dat de trustee zowel in hoedanigheid als in privé aansprakelijk is. Wordt verhaal gezocht op het trustvermogen dan zal de draagplicht rusten op de trustee in privé; deze heeft ten opzichte van het trustvermogen een vergoedingsplicht.

Is de 'breach of trust' kenbaar aan de wederpartij, dan is de trustee in geen geval in hoedanigheid aansprakelijk en meestal ook niet in privé ('in pari turpitudine').

Weet de wederpartij niets van het trustverband, dan is de trustee die in hoedanigheid handelde in privé aansprakelijk, maar de trustee zal zich – behoudens 'breach of trust' – intern kunnen verhalen op het trustvermogen. Is de trustee die in hoedanigheid handelde in privé insolvent, dan mag worden aangenomen dat – analoog aan wat geldt voor de middelrijke vertegenwoordiging – de wederpartij ook de trustee in hoedanigheid kan aanspreken en zich kan verhalen op het trustvermogen.⁵⁰

30. Art. 3:130 lid 3 onder d BW.

31. Art. 3:159 lid 1 onder b BW.

32. Zie art. 6 e.v. van het Haags trustverdrag.

33. Art. 3:128 en art. 3:134 lid 2 BW, de zgn. 'declaration of trust'.

34. Art. 3:153 lid 2 BW.

35. Zie art. 3:139 lid 3 jo art. 3:137 lid 3, tweede zin, BW.

36. Art. 3:127 lid 3, art. 3:134 lid 3 en art. 3:159 lid 1 onder d BW.

37. Art. 3:138 BW.

38. Art. 3:145 BW.

39. Art. 3:153 e.v. BW.

40. Art. 3:154 lid 2 BW; zie echter ook lid 3 ('spendthrift clause').

41. Art. 3:149 lid 1 BW.

42. Art. 3:148 lid 2 BW.

43. Art. 3:148 lid 3 en 3:134 lid 4 BW.

44. Art. 127 lid 1 slot en art. 3:135 lid 1 BW.

45. Art. 5 lid 2 *Handelsregisterverordening* ('de persoonlijke gegevens van de trustees').

46. Art. 3:136 lid 1 BW.

47. Art. 3:136 lid 2 BW; het slot moet worden gelezen overeenkomstig art. 4:160 lid 2 onder c BW: 'aandeel van een volledig aansprakelijke vennoot in een openbare vennootschap'. In Curaçao is per 1 januari 2012 titel 7.13 BW ingevoerd inzake de personenvennootschap (PB. 2011, no. 61), maar zonder openbare vennootschap met rechtspersoonlijkheid (OVR); wel bestaat de mogelijkheid van omzetting van een openbare vennootschap in een NV of BV (art. 7:832 e.v.).

48. Art. 3:136 lid 3 BW.

49. Art. 136 lid 3, tweede zin, BW.

50. Art. 7:421 BW bij analogie. Zie over deze bepaling Asser-Van der Grinten-Kortmann 2-I, 2004, nr. 113.

De trustregeling heeft geen bepalingen ten aanzien van de aansprakelijkheid uit *onrechtmatige daad* (of onverschuldigde betaling e.a.). Aangenomen moet worden dat indien de trustee heeft gehandeld ter uitoefening van de hem als zodanig toekomende bevoegdheden, de trustee in hoedanigheid aansprakelijk is en op het trustvermogen verhaal kan worden genomen.⁵¹

Is de trustee *tevens* in privé aansprakelijk? Ik zou menen alleen indien de trustee door de benadeelde derde ook persoonlijk een verwijt kan worden gemaakt van zijn handelen (waarvoor is vereist dat de trustee gehandeld heeft terwijl hij het onjuiste van zijn handelen inzag dan wel redelijkerwijze behoorde in te zien).⁵²

De interne draagplicht wordt bepaald of en zo ja, in hoeverre sprake is van een 'breach of trust'.

Beschikkingsonbevoegdheid

In de trustakte kan de beschikkingsonbevoegdheid van de trustee worden beperkt (bijv. door een voorafgaande toestemming van een ander te eisen), maar deze beschikkingsonbevoegdheid staat aan executie door schuldeisers niet in de weg.⁵³ De beschikkingsonbevoegdheid kan worden ingeschreven in het handelsregister⁵⁴ en voor zover registergoederen betreffende ook in de openbare registers.⁵⁵

De beschikkingsonbevoegdheid kan slechts worden tegengeworpen aan een verkrijger die haar kende, behoudens verkrijging om niet.⁵⁶ De verkrijger wordt geacht een in het handelsregister ingeschreven beschikkingsonbevoegdheid te kennen als hij het trustverband kent, tenzij het gaat om een zo ongebruikelijke beschikkingsonbevoegdheid dat de verkrijger haar daarin niet behoefde te verwachten.⁵⁷ Met betrekking tot registergoederen impliceert inschrijving van het trustverband in de openbare registers bekendheid met het trustverband.⁵⁸ Kortom, blijkt uit de openbare registers dat bijv. een onroerende zaak in eigendom is bij een trustee in hoedanigheid, dan zal een verkrijger in spé tevens het handelsregister moeten raadplegen.

Kan op een beschikkingsonbevoegdheid beroep worden gedaan, dan is het goed niet overgegaan en kan dit worden teruggevorderd (gerevindiceerd) door de trustee of medetrustee als gerechtigde op het goed. Echter, ook een begunstigde of protector heeft een terugvorderingsrecht, met dien verstande dat het goed zo spoedig mogelijk wordt afgedragen aan een trustee die niet zijn verplichtingen heeft geschonden.⁵⁹ Dit bijzondere terugvorderingsrecht kan bijv. van nut zijn in een spoedeisende situatie.⁶⁰

Vermoeden van eerlijkheid

Cruciaal is dat het trustvermogen een *afgescheiden vermogen* is. Het is niet deel van het privévermogen of van andere trustvermogens van de trustee. Verhaal door privécrediteuren in of buiten faillissement is onmogelijk en het trustvermogen maakt geen deel uit van een (al dan niet ontbonden) huwelijksge-meenschap of nalatenschap van de trustee.⁶¹ Rechts-

handelingen van de trustee in hoedanigheid worden niet bestreken door het 'gezinsbeschermende' art. 1:88 BW.⁶²

De trustee is verplicht het trustvermogen *afgescheiden* te houden van zijn privévermogen of een ander trustvermogen.⁶³ Doet hij dit niet, dan is sprake van 'breach of trust' en is hij *verbintenrechtelijk* aansprakelijk.⁶⁴ De vordering tot schadevergoeding gaat behoren tot het trustvermogen krachtens *zaaksvervangning* (het trustvermogen omvat 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).⁶⁵

Maar wat geldt *goederenrechtelijk*? De trusttitel bevat geen bijzondere bepalingen, zodat het algemene goederenrecht de weg moet wijzen.⁶⁶ Zo wordt bij oneigenlijke vermenging – waarbij bijv. bankbiljetten of effecten niet identificeerbaar aanwezig zijn – vermoed dat de *houder* rechthebbende is behoudens tegenbewijs.⁶⁷ Bij een trust bestaat echter de bijzonderheid dat een trustee in ten minste twee hoedanigheden houdt (als trustee en als privégerechtigde). Het is wenselijk hier van het (eufemistische) vermoeden uit te gaan dat de trustee in beginsel *eerlijk* is en houdt in hoedanigheid van trustee. Als argument voor dit vermoeden geldt 'that, where a man does an act which may be rightfully performed, he cannot say

51. Art. 6:172 BW (waarover HR 11 maart 2011, LJN: BN9967) is niet toepasselijk verklaard, zoals bij bewind (art. 1:442 lid 2 en art. 4:174 lid 1 BW). Bij art. 6:172 BW houde men in het oog dat het gaat om een fout van de feitelijk handelende.

52. Vgl. Asser-Van der Grinten-Kortmann 2-I, 2004, nr. 155; en ook HR 16 december 2011, LJN: BU4204 ten aanzien van de faillissementscurator.

53. Art. 3:140 lid 1, eerste en tweede zin, BW.

54. Art. 3:140 lid 4 BW.

55. Art. 3:17 lid 1 onder a en art. 3:26 BW; art. 18, 26 en 38 *Landsverordening openbare registers* (P.B. 2001, no. 25).

56. Art. 3:140 leden 2-3 BW (vgl. art. 3:45 leden 3 en 5 BW).

57. Art. 3:140 lid 4 BW (vgl. art. 3:61 lid 3 BW).

58. Art. 3:140 lid 5 BW.

59. Art. 3:156 lid 3; vgl. ook art. 3:143 lid 4 BW.

60. D.W. Aertsen, *De trust*, 2004, p. 276-277.

61. Art. 3:127 lid 2 onder a en art. 3:155 lid 1 BW.

62. Art. 1:88a BW, ingevoegd bij art. II van de *Landsverordening trust*.

63. Art. 3:137 leden 1-2 BW.

64. Art. 3:143 lid 1 jo art. 3:135 lid 1 en 3:137 lid 1 BW. De vordering kan worden ingesteld door elke medetrustee en in beginsel ook 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 (art. 3:143 lid 4 BW).

65. Art. 3:155 lid 3 BW, gelijk aan art. 4:154 BW ten aanzien van testamentair bewind.

66. Asser/Mijnssen, Van Velten & Bartels 5* 2008, nrs. 69 e.v.

67. Art. 3:109 en 3:119 BW.

that that act was intentionally and in fact done wrongly'.⁶⁸

Is niet sprake van een trustvermogen tegenover een privévermogen maar van meerdere trustvermogens, dan moet m.i. het vermoeden gelden dat de trustee *in evenredigheid* in hoedanigheid houdt (hetgeen leidt tot een gemeenschap).

Rechtskracht in Nederland

Zoals het Nederlandse homohuwelijk in Curaçao rechtskracht heeft op grond van art. 40 Statuut⁶⁹, zo heeft de – bij authentieke akte opgerichte – Curaçaose trust dat in Nederland. Dit geldt ook als de kenmerkende eigenschappen van de trust nauwer verbonden zijn met Nederland. Art. 40 Statuut en ook het Haags trustverdrag⁷⁰ staan er evenwel niet aan in de weg dat de wetgever van Nederland een rechtsgeldige uitzondering in de wet opneemt voor Curaçaose trusts. Deze uitzondering bestaat thans niet en er lijkt ook onvoldoende reden voor te zijn. Een Nederlander die een Curaçaose trust (of SPF) instelt is als niet-ingezetene het Curaçaose successierecht van 25%⁷¹ niet verschuldigd, maar dient wel rekening te houden met de Nederlandse fiscale wetgeving betrekkelijk 'afgezonderd particulier vermogen'.

Besluit

De toepassingsmogelijkheden van de trust zijn talrijk en de trust zal vast van nut worden in de praktijk. Zoals gezegd, moet worden afgewacht of ook voor de internationale financiële praktijk de trust economisch een succes wordt in Curaçao. Voorts moet nog blijken of de regeling in juridisch opzicht adequaat is. Onzekerheden zullen door de rechtspraak moeten worden weggenomen, in drie instanties met boven aan de kolom de Hoge Raad der Nederlanden (hetgeen buitenlandse investeerders wel schijnen te appreciëren).

Het Nederlandse Ministerie van Justitie broedt thans, naar verluidt, op een eigen in Boek 3 Ned.BW op te nemen trustregeling. Het aardige is dat door het in art. 39 lid 1 van het Statuut verankerde *concordantiebeginsel* dit keer de Nederlandse wetgever verplicht is te letten op de wettelijke regeling in het piepkleine overzeese Curaçao en zich telkens zal moeten afvragen of voor afwijking wel een goede reden bestaat.

68. *In re Hallet Estate*, 13 Ch.Div. 696, 727, 728; zie G.T. Bogert, *Trusts*, 6th ed., sec. 162, p. 587. Zie ten aanzien van onttrekkingen ook de DCFR (zie noot 6) in X-3:203, par. (2): 'If the other assets are the personal patrimony of the trustee, any diminution in the mixture is to be allocated to the trustee's personal share.'

69. HR 13 april 2007, LJN: AZ6095.

70. Zie art. 13 en art. 24 van het verdrag, alsmede art. 10:126 lid 1 en art. 10:142 Ned.BW.

71. Art. 61 lid 3 *Successiebelastingverordening 1908*, zoals ingevoerd in art. VIII van de *Landsverordening trust*. Lid van het Gemeenschappelijk Hof van Justitie van Aruba, Curaçao, Sint Maarten en van Bonaire, Saba en Sint Eustatius en lid van het Constitutioneel Hof van Sint Maarten

De Curaçause Trust in de praktijk



Mw. mr. M. Bergervoet*



Mw. mr. D.S. Mansur**

1. Inleiding

Sinds 1 januari 2012 is het mogelijk om een Anglo-Amerikaanse Trust naar Curaçao recht in te stellen (de “Curaçause Trust”)¹. Voor de geschiedenis en een uitleg van de wetgeving van de Curaçause Trust verwijzen wij naar de bijdrage van mr. J. de Boer elders in dit nummer.

Curaçao heeft sinds jaren een grote internationale financiële sector. Deze financiële sector is een belangrijke pijler voor de economie van Curaçao.² Aangezien de financiële wereld sterk gedomineerd wordt door het Anglo-Amerikaanse recht en de trust daarbij een prominente rol speelt, bestaat er sinds jaren binnen de sector het besef dat de trust tegemoet moet worden getreden als een nieuwe mogelijkheid voor de financiële sector.³ Ook voor diverse lokale financiële en commerciële transacties kan een trust van belang zijn.⁴ Blijkens de MvT kan de trust voor vele doeleinden worden gebruikt. Gedacht kan bijvoorbeeld worden aan vermogens- en verervingsplanning van particulieren⁵, ondernemingen, pensioenfondsen, beleggingsfondsen, financierings- en zekerheidsconstructies, stemrechtregelingen en behartiging van culturele, wetenschappelijke en liefdadige doelen.⁶

Het invoeren van de Curaçause Trust biedt derhalve een belangrijke mogelijkheid om het productenaanbod uit te breiden. In deze bijdrage worden enkele voor de commerciële rechtspraktijk relevante toepassingsmogelijkheden van de Curaçause Trust nader toegelicht. We zullen beginnen met een bespreking van enkele algemene punten.

2. Algemeen

Er bestaat thans discussie in Curaçao over de vraag of er voor de inbreng van het trustvermogen wel of niet een overdracht vereist is. Onzes inziens dient er een onderscheid gemaakt te worden tussen de express trust⁷ waarbij de insteller niet zelf trustee wordt en de express trust waarbij de insteller wel zelf trustee wordt. In dit laatste geval spreekt men ook wel van een ‘*declaration of trust*’. De Landsverordening Trust laat de vraag hoe het trustvermogen wordt ingebracht onbesproken. De MvT⁸ stelt dat de overdracht van het trustvermogen niet bij de trustakte hoeft te geschieden. Het trustvermogen kan, vooruitlopend op de trustakte, reeds aan de toekomstige trustee in trust zijn geleverd, zowel door een derde als door hemzelf.⁹ De MvT gaat er

derhalve vanuit dat voor de inbreng van de goederen in het trustvermogen een overdracht vereist is. Dit past ook binnen het (gesloten) goederenrechtelijke systeem van ons Curaçause Burgerlijk Wetboek¹⁰. De eisen voor een geldige overdracht staan in art. 3:84 lid 1 BWC: *voor overdracht van een goed wordt vereist een levering krachtens geldige titel, verricht door hem die bevoegd is over het goed te beschikken*. De titel voor de overdracht zal meestal schenking zijn, maar zal in principe afhangen van de reden van

* Advocaat en partner bij een advocaten- en belastingadvieskantoor te Curaçao.
(maike.bergervoet@spighoffcuracao.com)

** Advocaat bij een advocaten- en belastingadvieskantoor te Curaçao.
(davina.mansur@spighoffcuracao.com)

1. De landsverordening van 15 december 2011 houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake trusts, P.B. 2011, no 67, zal hierna worden aangehaald als de “Landsverordening Trust” en de memorie van toelichting bij het voorstel voor de landsverordening houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake de trust, no. 3, als de “MvT”.
2. In 2010 bedroeg het aandeel van de financiële sector 14,5 procent van het Bruto Binnenlands Product van Curaçao. Zie hiervoor de *Statistical Orientation Curaçao 2010-2011* van CBS Curaçao, te raadplegen via www.cbs.cw, onder *General > Publications*.
3. MvT p. 1 en 2. Als de trust wordt ingezet in de internationale financiële sector dient de trustee te beschikken over een vergunning van de Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten (art. 2 *Landsverordening toezicht trustwezen*, zoals aangepast in art. VI van de Landsverordening Trust).
4. Zie voor de noodzaak van een trust in de commerciële rechtspraktijk o.a. J.W.A.B. Biemans, ‘*Tijd voor de trust*’, NTBR 2011/71 en R.M. Wibier, ‘*Can a Modern Legal System Do without the Trust?*’ (TISCO Working Paper Series on Banking, Finance and Services No. 06/2010).
5. Een *family trust* is een van de oudste verschijningsvormen van de trust. Een *family trust* wordt in het leven geroepen om het familievermogen (bijvoorbeeld onroerend goed (familie-landgoed) of effecten) te beheren en in stand te houden en de inkomsten daaruit aan de leden van de familie ten goede te laten komen, zie Uniken Venema/Zwalve, *Common Law & Civil Law*, W.E.J. Tjeenk Willink, Deventer – 2000, p. 341 en 350-351.
6. MvT p. 7.
7. Zie voor het onderscheid tussen *express trust* en *implied trust* het art. van J. de Boer, *De trust naar Curaçaos recht*, opgenomen in dit nummer van het WPNR.
8. De MvT noemt bij de toelichting op art. 3:127 (p. 5) wel dat er in de wet voor is gekozen om de term overdracht te vermijden, zodat ook een economische overdracht waarbij aan de trustee persoonlijke rechten worden verschaft, niet wordt uitgesloten. Er is aansluiting gezocht bij art. 2 van het Haags Trustverdrag.
9. MvT bij art. 130 (2.), p. 6.
10. Het Curaçause Burgerlijk Wetboek zal hierna worden aangehaald als “BWC”, een verwijzing aangeduid met “BW” is een verwijzing naar het Nederlandse Burgerlijk Wetboek.

het instellen van een trust.¹¹ Mr. J. de Boer schrijft in zijn bijdrage dat een plausibele systematische uitleg kan zijn dat ook de in de (notariële) trustakte vermelde trustee van rechtswege en onder algemene titel het in de trustakte omschreven trustvermogen verkrijgt. Wij kunnen ons (hoewel wellicht gewent in de praktijk) niet vinden in deze redenering. De Landsverordening Trust is geplaatst in titel 6 van Boek 3 van het Curaçaose Burgerlijk Wetboek. Titel 4 van het Curaçaose Burgerlijk Wetboek dat handelt over ‘verkrijging en verlies van goederen’ gaat daaraan vooraf. Art. 3:80 lid 1 BWC bepaalt dat men goederen onder algemene en onder bijzondere titel kan verkrijgen. Een verkrijging onder algemene titel kenmerkt zich door het feit dat een geheel of een gedeelte van een vermogen in zijn geheel overgaat, dus zowel goederen als schulden. Er is sprake van een rechtsopvolging in een geheel of een gedeelte van een vermogen. Een goed dat niet onder algemene titel overgaat, gaat over onder bijzondere titel. De opsomming in art. 3:80 lid 2 BWC, dat bepaalt in welke gevallen men goederen onder algemene titel kan verkrijgen, is limitatief bedoeld.¹² Met de invoering van de Landsverordening Trust is dit artikel alleen zodanig gewijzigd dat enkel is toegevoegd: “alsmede door opvolging of toetreding als trustee”. Toetreding wijst er naar onze mening op dat er al een andere trustee in functie is. De wet heeft het bij de eerste keer in functietreden van de trustee namelijk over benoemen.¹³ Bij een opvolging of toetreding als trustee lijkt het ook logisch dat de wetgever er voor heeft gekozen om dit onder algemene titel te laten geschieden. Er is dan immers sprake van een rechtsopvolging in het afgescheiden trustvermogen. Dit in tegenstelling tot inbreng van goederen onder trustverband. De insteller kan er voor kiezen om een bepaald goed onder trustverband te brengen en van een rechtsopvolging in een geheel of een gedeelte van het vermogen van de insteller is derhalve geen sprake. Bovendien wordt een overgang onder algemene titel gekenmerkt door één moment van overgang. De overdracht van het trustvermogen kan op verschillende momenten plaatsvinden en zal niet noodzakelijkerwijs bij het instellen van de trust behoeven te geschieden. Bij de situatie van een *declaration of trust* ligt de situatie wat lastiger. De rechthebbende op de goederen gaat deze in een andere hoedanigheid houden, namelijk als trustee en daarmee ‘verhuizen’ de goederen van zijn privévermogen naar het afgescheiden vermogen dat hij houdt als trustee. Mr. J. de Boer schrijft in zijn bijdrage elders in dit nummer dat er dan geen levering plaatsvindt. Bij een Anglo-Amerikaanse Trust is dit ook het geval. De insteller verklaart zichzelf trustee ten behoeve van bepaalde begunstigten zonder dat er sprake is van overdracht van de trustgoederen.¹⁴ Het is echter de vraag of dit ook opgaat onder het recht van Curaçao. De juridische eigendom gaat immers over naar een ander vermogen, namelijk van het privévermogen van de trustee naar het vermogen van de trustee in die hoedanig-

heid. In dit verband zou aansluiting gezocht kunnen worden bij de inbreng van goederen in het vermogen van een personenvennootschap (in Curaçao) of vennootschap onder firma (in Nederland).¹⁵ Wil een goed in goederenrechtelijke zin tot dat vermogen gaan behoren dan moet er aan de leveringsvereisten voldaan zijn.¹⁶ Het ware derhalve beter geweest als in de Landsverordening Trust een expliciete bepaling was opgenomen over de inbreng van goederen in het trustvermogen waarbij ook aandacht was besteed aan de mogelijkheid van de *declaration of trust*, zodat duidelijkheid zou bestaan over de vraag of voor de overdracht van het trustvermogen aan de trustee (of in hoedanigheid van trustee) wel of niet een overdracht vereist is.

Op de vraag of een trust wel of niet binnen het Nederlandse rechtssysteem zou passen, is een vaak gehoord tegenargument dat art. 3:84 lid 3 BW daaraan in de weg staat. Dat artikel bepaalt dat een rechtshandeling die ten doel heeft een goed over te dragen tot zekerheid of die de strekking mist het goed na de overdracht in het vermogen van de verkrijger te doen vallen, geen geldige titel van overdracht van dat goed is. Het lijkt ons goed op te merken dat het Curaçaose Burgerlijk Wetboek deze bepaling niet kent.^{17 18}

11. Zie Koppenol-Laforce, *Inbreng van Nederlandse goederen in een trust*, WPNR 97/6281, p. 547; ook voor een behandeling van de overige overdrachtsvereisten in verband met inbreng in een trust.
12. Zie Pitlo/Reehuis, Heisterkamp, *Goederenrecht*, nr. 91.
13. Art. 3:130 lid 3 (a) BWC.
14. Zie Koppenol-Laforce, *Inbreng van Nederlandse goederen in een trust*, WPNR 97/6281, p. 549. Koppenol-Laforce schrijft dat de HR overdracht van economische eigendom heeft erkend. Door een vormvrije verklaring komt het eigenaarsbelang dan bij een ander dan de juridische eigenaar te liggen. Bij de *declaration of trust* komt het eigenaarsbelang (economisch belang) niet alleen bij de begunstigten te liggen, maar gaat de juridische eigendom over van het privévermogen naar het afgescheiden vermogen dat hij houdt als trustee. Deze werking naar buitenlands recht is volgens Koppenol-Laforce geen valide argument om de *declaration of trust* voor in Nederland gelegen goederen, zelfs als de insteller in Nederland is gevestigd, af te wijzen. Koppenol-Laforce behandelde in haar artikel de vraag of, wanneer in Nederland erkenning van een ‘Haagse’ trust plaatsvindt, welke goederen dan tot het trustvermogen behoren (zijn de goederen rechtsgeldig in de macht van de trustee gekomen).
15. Hoewel het wetsvoorstel personenvennootschap in Nederland in september 2011 is ingetrokken door de regering, is de Landsverordening personenvennootschap in Curaçao wel ingevoerd met ingang van 1 januari 2012.
16. ASSER/MAEIJER & VAN OLFFEN 7-VII 2010/ 151-153.
17. De bepaling staat er niet aan in de weg dat een buitenlandse trust in de zin van het Haagse Trustverdrag in Nederland wordt erkend, zie mede art. 10:126 van het Nederlandse BW, waarin is bepaald dat een rechtshandeling die strekt tot een door Nederlands recht beheerste overdracht aan de trustee van een trust die wordt beheerst door buitenlands recht niet een ongeldige titel oplevert op de enkele grond dat die rechtshandeling tot doel heeft dat goed over te dragen tot zekerheid of de strekking mist het goed na de overdracht in het vermogen van de verkrijger te doen vallen.
18. Zie ook o.a. Koppenol-Laforce, *Inbreng van Nederlandse goederen in een trust*, WPNR 97/6281 en R.M. Wibier, *Can a Modern Legal System Do without the Trust?*, TISCO Working Paper Series on Banking, Finance, and Services 06/2010 September 16, 2010.

Bij gebrek aan een trust met de kenmerken van een trust zoals deze in het Anglo-Amerikaanse bekend is in Curaçao (en in Nederland), zijn er in de loop der jaren talloze (ingewikkelde) constructies bedacht en opgetuigd om (ongeveer) dezelfde rechtsgevolgen te bereiken. Met de invoering van de Curaçaose Trust is de noodzaak voor dergelijke toepassingen en constructies in bepaalde gevallen minder pregnant geworden. Daarnaast biedt de Landsverordening Trust nieuwe mogelijkheden. Beide gaan we nu verder bekijken.

3. Kwaliteitsrekeningen

In de praktijk bestaat de behoefte om gelden in beheer te kunnen geven aan derden zonder dat deze gelden vatbaar worden voor verhaal van schuldeisers van de beheerder van deze gelden. Denk bijvoorbeeld aan gelden die door de notaris worden gehouden bij een onroerend goedtransactie, gelden die door een advocaat namens een cliënt worden gehouden (bijvoorbeeld *in escrow* bij een transactie), incassobureaus die vorderingen ten behoeve van derden innen of een agent die wordt aangesteld om betalingen in ontvangst te nemen en door te betalen aan de syndicaatbanken bij een gesyndiceerde lening.¹⁹ Zonder een wettelijke uitzondering op de *paritas creditorum* regel²⁰ vallen de gelden in de failliete boedel van de beheerder. Degenen namens wie de gelden worden gehouden hebben slechts een contractuele aanspraak die *pari passu* in rang is met de overige crediteuren van de failliete boedel.

In Nederland geldt er een wettelijke regeling voor notarissen en gerechtsdeurwaarders welke de notarissen en gerechtsdeurwaarders verplicht tot het aanhouden van een zogenaamde kwaliteitsrekening.²¹ Een kwaliteits- of derdenrekening wordt in de literatuur beschreven als een rekening die een beroepsbeoefenaar in zijn of haar naam opent om daarop in zijn of haar kwaliteit gelden van cliënten of derden te ontvangen.²² De Nederlandse wet regelt voor de notaris en de gerechtsdeurwaarder dat het vorderingsrecht dat voortvloeit uit de bijzondere rekening toebehoort aan de gezamenlijke rechthebbenden, waarbij het aandeel van iedere rechthebbende wordt berekend “naar evenredigheid van het bedrag dat te zijnen behoeve op de bijzondere rekening is gestort”. De notaris/gerechtsdeurwaarder beheert het geld derhalve ten behoeve van de rechthebbende. Een dergelijke regeling ontbreekt voor de andere beroepsgroepen. In Curaçao ontbreekt een wettelijke regeling voor alle beroepsbeoefenaars in het geheel. De Hoge Raad heeft de bestaande wettelijke regelingen van art. 25 Wet op het notarisambt en art. 19 Gerechtsdeurwaarderswet wel van overeenkomstige toepassing geacht op kwaliteitsrekeningen van advocaten en accountants in Nederland, maar volgens de Hoge Raad moet gezien de rechtszekerheid en de belangen van het financieringsverkeer voor het aannemen van dergelijke uitzonderingen terughoudendheid worden

betracht.²⁴ De huidige wettelijke regeling ten aanzien van de kwaliteitsrekening roept veel vragen op, mede omdat de rechthebbenden op het saldo van de kwaliteitsrekening een gezamenlijke vordering krijgen jegens de bank waar de rekening wordt aangehouden.²⁵ Er wordt bepleit dat de meest voor de hand liggende oplossing zou zijn om de vordering van de beheerder op de bank uit hoofde van de kwaliteitsrekening aan te merken als een van diens overige vermogen afgescheiden vermogen.²⁶

In de praktijk komt men vaak de stichtingen beheer derdengelden tegen als alternatief voor een kwaliteitsrekening²⁷. Het doel van de stichting zal zijn het beheren en uitkeren van derdengelden aan de rechthebbende. Een voordeel van de stichting beheer derdengelden is dat deze constructie door iedereen gebruikt kan worden. Als nadeel heeft te gelden dat het gebruik van een stichting voor voornoemde doeleinden in de praktijk stuit op een aantal bezwaren. Denk bijvoorbeeld aan de werkzaamheden in verband met het opzetten van de stichting beheer derdengelden met bijbehorende overeenkomsten en de verplichting tot het opstellen van een jaarrekening. Het gebruik van een stichting lijkt onnodig omslachtig zeker nu de Curaçaose Trust is ingevoerd.

Met de instelling van een Curaçaose Trust wordt een afgescheiden vermogen gecreëerd zoals in de literatuur bepleit. De gelden zijn dan niet vatbaar voor verhaal van schuldeisers van de trustee en de gelden vallen niet in zijn faillissement. Schuldeisers

19. Zie ook R.M. Wibier, ‘Can a Modern Legal System Do without the Trust?’ (TISCO Working Paper Series on Banking, Finance and Services No. 06/2010).
20. Art. 3:277 lid 1 BW en BWC en HR 13 juni 2003, NJ 2004, 196.
21. Art. 25 Wet op het notarisambt en art. 19 Gerechtsdeurwaarderwet.
22. ASSER-MIJNSEN-DE HAAN-VAN DAM 3-I 2006/478.
23. ASSER-MIJNSEN-DE HAAN-VAN DAM 3-I 2006/479.
24. HR 13 juni 2003, NJ 2004, 196 (ProCall-arrest).
25. Zie voor een uitgebreide behandeling J.J. van Hees ‘De balans van de kwaliteitsrekening’ in: N.E.D. Faber e.a. (red.), *Fiduciaire verhoudingen (Libellus Amicorum prof. mr. S.C.J.J. Kortmann)*, Deventer: Kluwer 2007, p. 77-79 en D.W. Aertsen, *De Trust: Beschouwingen over invoering van de trust in het Nederlandse recht*, Deventer: Kluwer 2004, p. 124.
26. J.J. van Hees ‘De balans van de kwaliteitsrekening’ in: N.E.D. Faber e.a. (red.), *Fiduciaire verhoudingen (Libellus Amicorum prof. mr. S.C.J.J. Kortmann)*, Deventer: Kluwer 2007, p. 81 en D.W. Aertsen, *De Trust: Beschouwingen over invoering van de trust in het Nederlands recht*, Deventer: Kluwer 2004, p. 123.
27. Door de Hoge Raad is bevestigd dat betalingen aan een stichting beheer derdengelden deel gaan uitmaken van het vermogen van de stichting en derhalve niet behoren tot het vermogen van de beroepsbeoefenaar die de stichting heeft opgericht (HR 15 november 2002, NJ 2003, 373 (De Kroon/Peters)). Het gebruik van dergelijke stichtingen is voor advocaten verplicht op grond van art. 3 van de Boekhoudverordening 1998.

worden beschermd door de actio Pauliana.²⁸ Het gebruik van de trust is niet beperkt tot enkele beroepsbeoefenaars zoals bij de wettelijk geregelde kwaliteitsrekening, maar hij kan juist breed ingezet worden (denk aan een incassobureau of trustkantoor). Bovendien hoeft de trust niet alleen te zien op het beheer van bankrekeningen, maar kan hij ook zien op het beheer van een effectenrekening of andere goederen. Bij gebruikmaking van de Curaçaose Trust zullen de goederen tot het vermogen van de trustee gaan behoren. De trustee houdt deze goederen ten behoeve van de begunstigten. In de trustakte zullen de begunstigten moeten worden aangewezen.²⁹ Dit kunnen naar het ons laat aanzien ook begunstigten zijn die bij instelling van de trust nog niet vaststaan, mits de begunstigten wel voldoende bepaalbaar zijn.³⁰

4. Certificeren van aandelen en de *business trust*³¹

Een bekend verschijnsel in Nederland en Curaçao van een overdracht ten titel van beheer is het certificeren van aandelen.³² Bij certificeren van aandelen worden de aandelen ten titel van beheer overgedragen aan het administratiekantoor. Het administratiekantoor geeft certificaten uit aan de certificaathouders. Het administratiekantoor is juridisch gerechtigd tot de aandelen en houdt de aandelen voor rekening van de certificaathouder.³³ Certificering van aandelen wordt doorgaans gebruikt om zeggenschap en/of economische macht te concentreren.³⁴ Ook bij familievennootschappen wordt certificering gebruikt om de stabiliteit van de besluitvorming in de algemene vergadering en de continuïteit van de onderneming te bevorderen.³⁵

Het administratiekantoor kan de rechtsvorm hebben van een NV, een BV of een stichting, waarbij de stichting het meeste wordt gebruikt.³⁶ In het algemeen dient te worden opgemerkt dat aan het gebruikmaken van een stichting bij een overdracht ten titel van beheer nadelen zijn verbonden. Om eventuele risico's van het gebruik van een stichting zoveel mogelijk te beperken dient de doelomschrijving van de stichting zo beperkt mogelijk geformuleerd te worden, bijvoorbeeld dat het doel enkel ziet op het beheren en/of bewaren van gelden ten behoeve van de begunstigten. Een beperkt doel beperkt ook de vertegenwoordigingsbevoegdheid van de bestuurders, die immers moeten handelen binnen het doel van de stichting. In Nederland geldt dat daarbinnen de bestuurders wel onbeperkt en onvoorwaardelijk vertegenwoordigingsbevoegd zijn.³⁷ Daarnaast kan er gebruik gemaakt worden van twee stichtingen waarbij de ene stichting de bewaarder is en de andere stichting de beheerder. Het belangrijkste nadeel van de stichting blijft het uitkeringsverbod waardoor een uitkering aan oprichters en bestuurders niet tot de mogelijkheden behoort. In Curaçao kan in dat verband gebruik gemaakt worden van de Stichting Particulier Fonds.

Het doel van een Stichting Particulier Fonds mag echter niet inhouden het uitoefenen van een bedrijf.³⁸

Certificaathouders genieten goederenrechtelijke bescherming middels een gezamenlijk³⁹ wettelijk pandrecht. Op grond van art. 3:259 lid 2 van het Curaçaose en Nederlandse BW, dat overigens geen dwingend recht behelst⁴⁰, hebben certificaathouders van rechtswege een pandrecht tot zekerheid voor de uitbetaling van de opbrengst waarop de aandelen recht geven, mits de certificaten van aandelen met medewerking van de vennootschap zijn uitgegeven. Hiermee wordt de verbintenisrechtelijke aanspraak van de pandhouder versterkt. Daarnaast kent ook Boek 2 bepaalde rechten toe aan houders van met medewerking van de vennootschap uitgegeven certificaten.⁴¹

Een constructie zoals met het certificeren van aandelen wordt beoogd kan nu middels een Curaçaose Trust ook worden opgetuigd door middel van een *business trust*. De *business trust* zal van rechtswege een afgescheiden vermogen hebben en

28. Het Faillissementsbesluit 1931 is in verband met de invoering van de trust gewijzigd bij de Landsverordening van de 15^{de} december 2011 tot aanpassing van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering en het Faillissementsbesluit 1931 aan een aantal aanvullingen van het nieuwe Burgerlijk Wetboek, P.B. 2011 no. 59. Art. 39 van het Faillissementsbesluit 1931 is gewijzigd zodat ook het brengen van goederen onder trustverband paulianeus kan zijn.

29. Art. 3:130 lid 3 (a) BWC.

30. Art. 3:153 lid 1 BWC.

31. Zie voor een beschrijving van de *business trust* en het onderscheid hiervan met de *voting trust* nader Uniken Venema/Zwalve, *Common Law & Civil Law*, Deventer: W.E.J. Tjeenk Willink, 2000, p. 354-355.

32. Zie hierover onder meer ASSER/MAELJER, VAN SOLINGE & NIEUWE WEME 2-II* 2009/230, ASSER-MIJNSSEN-DE HAAN-VAN DAM 3-I 2006/474 e.v. en J.W.M. Thesseling, 'De Antiliaanse trust', *WPNR* 1999/6356, p. 340. De overdracht ten titel van beheer is een van de meest bekende varianten van trustachtige verhoudingen in het Nederlandse en Curaçaose recht. Voor een nadere beschrijving hiervan en de onvolkomenheden rondom de eigendom ten titel van beheer wordt verwezen naar D.W. Aertsen, *De Trust: Beschouwingen over invoering van de trust in het Nederlands recht*, Deventer: Kluwer 2004, p. 110-118.

33. ASSER/MAELJER, VAN SOLINGE & NIEUWE WEME 2-II* 2009/658.

34. Denk aan stichtingen tot beheer van prioriteitsaandelen van een NV of BV of preferente aandelen van een beursgenoteerde NV (beschermingsstichting of stichting continuïteit). Zie hierover ASSER/RENSSEN 2-III 2012/308.

35. ASSER/MAELJER, VAN SOLINGE & NIEUWE WEME 2-II* 2009/659. Daar worden als voorbeelden genoemd een vader-oprichter van een (eenmans)vennootschap die een bepaald kind als zijn opvolger ziet en erfrechtelijke verdeling wil voorkomen en de situatie waarin familiestaken ten behoeve van een gezamenlijk optreden in de algemene vergadering en met het oog op vererving binnen de familie de belangen per staak via certificering bundelen in een administratiekantoor.

36. ASSER/MAELJER, VAN SOLINGE & NIEUWE WEME 2-II* 2009/661 en van Schilfgaarde/Winter, *Van de BV en de NV*, Deventer: Kluwer: 2009, p. 220.

37. D.W. Aertsen, *De Trust: Beschouwingen over invoering van de trust in het Nederlandse recht*, Deventer: Kluwer 2004, p. 114 en verder voor de nadelen van het gebruik van een stichting.

38. Art. 2:50 lid 6 BWC.

39. In de zin van titel 7 Boek 3 BW (*gemeenschap*).

40. ASSER/MAELJER, VAN SOLINGE & NIEUWE WEME 2-II* 2009/667.

41. Zie ASSER/MAELJER, VAN SOLINGE & NIEUWE WEME 2-II* 2009/669 voor een overzicht.

een faillissement van de trustee zal het trustvermogen dat aan de begunstigden toekomt niet raken.⁴² De positie van het administratiekantoor wordt in de literatuur ook vergeleken met de rol van een trustee.⁴³

Omdat de Curaçaose Trust juist geschreven is voor dit soort constructies dienen er geen al te ingewikkelde structuren te worden opgetuigd. Bij de Curaçaose Trust bestaan er bijvoorbeeld geen beperkingen met betrekking tot het doel en er is ook geen “uitkeringsverbod”. Sterker nog, er is expliciet opgenomen dat het inkomen uit het trustvermogen toekomt aan de begunstigde, tenzij de trustakte anders bepaalt.⁴⁴ Vergelijkbaar met de situatie hierboven, zullen zaakschulden die specifiek zien op het (beheren van het) trustvermogen in mindering moeten worden gebracht.⁴⁵

Bij het inzetten van een Curaçaose Trust als *business trust* in plaats van certificering zal de trustee de rol van het administratiekantoor vervullen en de begunstigden zullen de certificaathouders zijn. De aandelen en de daaraan verbonden stemrechten zullen in dat kader worden overgedragen aan de trustee van een Curaçaose Trust. Afhankelijk van de specifieke situatie en de belangen die beschermd moeten worden, kunnen de aandeelhouders of de vennootschap waarvan de aandelen worden gecertificeerd, insteller van de Curaçaose Trust zijn. In de trustakte kan de beschikkingsbevoegdheid van de trustee met betrekking tot de aandelen worden beperkt.⁴⁶ Deze beperking heeft goederenrechtelijke derdenwerking indien de verkrijger haar kende.⁴⁷

5. Securitatie

Naast het certificeren van aandelen, is er in de praktijk ook behoefte aan het afgescheiden houden van schuldvorderingen. Denk bijvoorbeeld aan het overdragen van vorderingen in het kader van een securitatie.⁴⁸

Het fenomeen en woord ‘securitatie’ heeft een negatieve lading gekregen vanwege de *subprime* hypotheekcrisis die als de kern wordt gezien van de kredietcrisis van 2007⁴⁹. Echter, een securitatie-transactie kan (of men het zo noemt of niet) behalve bij *subprime* hypotheek en mits goed gestructureerd ook worden ingezet om andere (handels-) vorderingen bij voorbaat liquide te maken.⁵⁰ Bij handelsvorderingen kan men bijvoorbeeld denken aan vorderingen uit leningen (hypotheek- en autoleningen of gewone consumentenkredieten), *credit card*-vorderingen en water-, elektra- en kabelvoorzieningsvorderingen.

Een essentieel kenmerk van een securitatie-transactie is dat de vorderingen die een onderneming (de *originator*) heeft op afnemers (de securitatie-portefeuille) dient te worden overgedragen aan een speciaal daarvoor opgerichte *special purpose*

vehicle (de “SPV”). Levering zal krachtens cessie van de vorderingen conform art. 3:94 BW(C) geschieden. De SPV geeft op haar beurt weer obligaties uit om middelen te verwerven om de koopprijs van de securitatie-portefeuille te voldoen. De SPV moet *bankruptcy remote* zijn. Dat betekent dat een eventueel faillissement van de *originator* geen of zo min mogelijk gevolgen mag hebben voor de securitatie-portefeuille. De securitatie-portefeuille moet als het ware afgescheiden worden van het vermogen van de *originator*. Net als bij een administratiekantoor zal in Nederland doorgaans een rechtspersoon worden opgericht, die op grond van de doelomschrijving geen andere activiteiten heeft dan het houden van de securitatie-portefeuille, om als SPV te dienen.⁵¹ Bij de uitgifte van de schuldvorderingen wordt vaak door de SPV ten behoeve van de obligatiehouders een zekerheidsrecht op de securitatie-portefeuille gevestigd, om de positie van de obligatiehouders nog verder te versterken.⁵² Vaak wordt dit zekerheidsrecht ten behoeve van een *security trustee* gevestigd die de zekerheden ten behoeve van de obligatiehouders houdt. Zie over de *security trustee* hieronder in paragraaf 8 meer.

Een SPV is dus noodzakelijk en kan in plaats van in een BV of NV voortaan in een Curaçaose Trust worden gegoten. Bij het gebruik van een Curaçaose

42. Art. 3:127(2) (a), 3:155(1) BWC en MvT p. 3.

43. Van Schilfgaarde/Winter, *Van de BV en de NV*, Deventer: Kluwer 2009, p. 220.

44. Art. 3:154 lid 1 BWC.

45. Zie art. 3:136 lid 3, tweede zin, BWC en mr. J. de Boer elders in dit nummer. Is aan een wederpartij kenbaar dat de trustee handelt in die hoedanigheid en is er geen sprake van een ‘breach of trust’, dan is de trustee slechts in die hoedanigheid aansprakelijk en kan ook slechts op het trustvermogen verhaal gezocht worden.

46. Art. 3:140 lid 1 BWC.

47. Art. 3:140 lid 2 BWC.

48. Volledigheidshalve merken we hierbij op dat het wettelijk pandrecht van art. 3:259 BW(C) dat hierboven reeds aan de orde is geweest ook ziet op het certificeren van schuldvorderingen. Echter, in de Nederlandse rechtsliteratuur wordt aangenomen dat dit geen werkbaar alternatief voor het inzetten van een speciaal daarvoor opgerichte *special purpose vehicle* in een securitatie-transactie is, omdat bij een dergelijke transactie mededeling c.q. medewerking niet kan worden uitgesteld tot na het faillissement van de *originator*. Zie hierover F.G.B. Graaf, ‘Effectivering van vorderingen (Securitisation)’ in J.R. Schaafsma e.a., *Ontwikkelingen in het effectenverkeersrecht: voordrachten en discussieverslag van het gelijknamige congres op vrijdag 10 en zaterdag 11 november 1995 te Nijmegen*, Deventer: Kluwer 1996, p. 106.

49. Dit onderwerp is uitvoerig aan de orde geweest in de literatuur en media. Zie bijvoorbeeld Reinout Wibier, ‘The Credit Crisis and Securitisation’, *European Journal of Commercial Contract Law* 2011-3/4, p. 83-88.

50. ASSER-MIJNSEN-DE HAAN-VAN DAM 3-I 2009/292a. Dit zou bijvoorbeeld wenselijk kunnen zijn als men *off-balance sheet* financiering wil aantrekken of financiële ruimte wil creëren.

51. Een beperkte doelomschrijving, omdat commerciële risico’s dienen te worden vermeden, zodat een zo gunstig mogelijke kredietbeoordeling aan de transactie wordt gegeven het aantrekkelijk maakt voor investeerders. Het hierboven geschetste is slechts een gesimplificeerde weergave van een securitatie.

52. Voor een meer uitvoerige beschrijving van de structuur van securitaties zie bijvoorbeeld W. Ruys, M.H. van Raay, ‘Securitisation: mogelijke structuren’, *O&F* 2005-67, p. 12-17 en J. den Otter, M. de Bruin en R.P. Raas, ‘De securitatie van KFN’, *O&F* 2006-72, p. 44-52.

Trust zal de trustee (in hoedanigheid) de rol van de SPV vervullen in overeenstemming met de daartoe opgezette trustbepalingen. De obligatiehouders krijgen dan de status van begunstigden en een additioneel pandrecht op de securitisatie-portefeuille is ook mogelijk. De begunstigde is immers bevoegd om over zijn rechten en bevoegdheden in de trust te beschikken, tenzij de trustakte anders bepaalt.⁵³

Aangezien het doen van mededeling aan de debiteur bij het verhandelen op grote schaal van vorderingen op bezwaren stuit, zowel logistiek als financieel, is art. 3:94 lid 3 BWC met de invoering van de Landsverordening Trust vervangen door een nieuw lid 3 waardoor er geen mededeling meer vereist is voor de cessie.⁵⁴ De tweede zin van het nieuwe lid 3 bepaalt dat de levering niet kan 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. Mededeling is derhalve niet langer een constitutief vereiste voor de overdracht van een vordering.⁵⁵

Indien er een Curaçaose Trust wordt gebruikt, behoeven er geen twee aparte entiteiten te worden opgezet voor de SPV en de security trustee. Eén Curaçaose Trust kan in hoedanigheid (1) trustee van de securitisatie-portefeuille (een trustvermogen) zijn; en (2) trustee van de zekerheidsrechten (een ander trustvermogen). Twee aparte trustaktes zijn niet nodig.

6. Beleggingstrust

De term beleggingstrust wordt gebruikt om beleggingsinstellingen in de vorm van een trust aan te duiden.⁵⁶ De Landsverordening toezicht beleggingsinstellingen en administrateurs ('Ltba') bevat in art. 3 een vergunningplicht voor degenen die in of vanuit Curaçao gelden of andere goederen ter deelneming in een beleggingsinstelling vragen of verkrijgen dan wel rechten van deelneming in een dergelijke beleggingsinstelling aanbieden. Onder bepaalde voorwaarden geldt er een vrijstelling van deze vergunningplicht. De vrijgestelde beleggingsinstellingen zijn niet onderworpen aan de regels van de Ltba, maar in de praktijk worden zij min of meer gelijk aan gereguleerde beleggingsinstellingen ingericht.⁵⁷

De Ltba maakt een onderscheid tussen een beleggingsmaatschappij en een beleggingsfonds. Een beleggingsfonds wordt in art. 1 sub b van de Ltba gedefinieerd als 'een niet in een rechtspersoon ondergebracht vermogen waarin ter collectieve belegging gevraagde of verkregen gelden of andere goederen zijn of worden opgenomen teneinde de deelnemers in de opbrengst van de beleggingen te doen delen'. Een beleggingstrust, waarin gelden of andere goederen ter collectieve belegging zijn opgenomen om de deelnemers in de opbrengst van

de beleggingen te doen delen, zal derhalve gelden als een beleggingsfonds nu een trust niet is aan te merken als een rechtspersoon. Art. 4 lid 2 van de Ltba bepaalt vervolgens dat indien een vergunning voor een beleggingsfonds wordt aangevraagd, de aanvrager dient aan te tonen dat (a) de beheerder⁵⁸ een rechtspersoon is met volledige rechtsbevoegdheid; (b) de activa van het beleggingsfonds in bewaring wordt gegeven bij een van de beheerder onafhankelijke bewaarder^{59 60}; en (c) de activa van het beleggingsfonds worden afgescheiden van het vermogen van de beheerder, van de bewaarder alsmede van elke natuurlijke persoon of andere rechtspersoon.

De wetgever heeft bij het opstellen van de Landsverordening Trust op diverse plaatsen rekening gehouden met de wens vanuit de financiële sector dat de trust gebruikt zou moeten kunnen worden als beleggingstrust. Zo wordt er in art. 3:137 BWC een uitzondering gemaakt voor de beleggingstrust om de administratie te moeten voeren in Curaçao. Het artikel bepaalt expliciet dat de administratie van de beleggingstrust ook buiten Curaçao gevoerd mag worden, aangezien dat doorgaans bij een beleggingsinstelling het geval is.⁶¹ Daarnaast bepaalt de wet dat een trustee onder meer bevoegd is tot vervreemding, belegging en herbelegging van het trustvermogen.⁶² Dit onderdeel maakt het mogelijk dat de trust gebruikt wordt als beleggingstrust.⁶³ Tot slot maakt de MvT een expliciete uitzondering op de hoofdregel dat het verlenen van een volmacht door de trustee slechts is toegestaan in de vorm van een bijzondere volmacht voor beperkte duur. In de MvT bij het betreffende artikel is namelijk bepaald dat alhoewel een algehele volmacht of een volmacht voor onbepaalde tijd niet toelaatbaar wordt geacht, een

53. Art. 3:154 lid 2 BWC.

54. Het oude lid 3 luidde: "De mededeling kan achterwege blijven bij overdracht van een recht als bedoeld in het eerste lid, tot zekerheid voor de voldoening van een geldsom, mits dit recht op het tijdstip van de overdracht reeds bestaat of rechtstreeks zal worden verkregen uit een reeds bestaande rechtsverhouding."

55. Zie Nota van Wijziging No. 6 bij de landsverordening van de houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake trusts, onderdeel FF, Art. III, onderdeel 3.

56. Zie ook Uniken Venema/Zwalve, *Common Law & Civil Law*, Deventer: W.E.J. Tjeenk Willink, 2000, p. 351-355. Een beleggingstrust wordt ook wel aangeduid als 'investment trust' of 'unit trust'.

57. Nederlandse beleggingsfondsen die niet ingevolge de Wft zijn gereguleerd en dus de bescherming van 4:45 Wft niet genieten zouden in de vorm van een Curaçaose Trust kunnen worden gegoten.

58. Een beheerder wordt in art. 1 sub e gedefinieerd als degene die geheel of ten dele belast is met het beheer van het beleggingsfonds.

59. Een bewaarder wordt in art. 1 sub f gedefinieerd als degene die belast is met de bewaring van de activa van de beleggingsinstelling.

60. MvT bij Ltba, p. 21. De Ltba sluit niet uit dat de beheerder en de bewaarder dochters van één instelling zijn, mits de onderlinge onafhankelijkheid gewaarborgd is.

61. Art. 3:137 lid 2, 2e zin BWC. Zie ook de MvT, p. 8.

62. Art. 3:139 lid 1 sub a BWC.

63. MvT bij art. 140 lid 1 (thans art. 139), p. 9

volmacht binnen het kader van een door de betreffende trustee gegeven opdracht of instructie wel toelaatbaar is. Het artikel (art. 3:139 lid 2 BWC) staat er volgens de MvT niet aan in de weg, dat er 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, worden aangegaan.⁶⁴ Deze uitleg is van belang voor een beleggingsfonds dat een vergunning wil verkrijgen op grond van de Ltba. Zoals we hiervoor zagen is een van de vereisten voor het verkrijgen van een vergunning dat de beheerder en bewaarder niet dezelfde personen zijn.⁶⁵ Met deze toelichting dat een trustee het beheer kan laten uitoefenen door een persoon of instelling die zich daar beroepsmatig mee bezig houdt, kan voldaan worden aan dit vereiste, mits de beheerder een rechtspersoon is met volledige rechtsbevoegdheid. Tot slot nog aandacht voor de positie van de bewaarder. Bij een beleggingstrust zou deze rol (net als het beheer) namelijk in principe ook vervuld worden door de trustee, aangezien de trustee degene is die het vermogen in juridische eigendom heeft. In de MvT wordt het bewaren van het trustvermogen niet genoemd bij het rijtje van activiteiten die de trustee zou kunnen onderbrengen bij een ander. Het is derhalve, ondanks het vereiste van de Ltba, niet duidelijk of de Landsverordening Trust dit toestaat. In de memorie van toelichting bij de Ltba wordt echter opgemerkt dat beleggingsmaatschappijen (zijnde een rechtspersoon) geen onafhankelijke bewaarder nodig hebben. Zij kunnen hun activa zelf bewaren omdat zij aan het vennootschapsrecht onderworpen zijn, dat voldoende scheiding van het vermogen mogelijk maakt. Hierdoor, en omdat het vennootschapsrecht in inspraak door aandeelhouders voorziet, is er bij een beleggingsmaatschappij volgens de memorie van toelichting geen noodzaak voor het voorschrijven van een verdere bewaking van hun handelingen door een bewaarder. Als de Curaçaose Trust wordt gebruikt als beleggingsfonds dan is er zoals we hiervoor hebben gezien ook sprake van een afgescheiden vermogen. In de trustakte kan de beschikingsbevoegdheid van de trustee met betrekking tot het trustvermogen of bepaalde tot het trustvermogen behorende goederen worden beperkt.⁶⁶ Er zou bijvoorbeeld in aanspraak door de begunstigden kunnen worden voorzien. Onzes inziens zou de trustee derhalve ook zelf als bewaarder moeten kunnen optreden, mits de trustee een rechtspersoon is.⁶⁷ Op grond van art. 4 lid 4 Ltba kan de toezichthouder (de Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten) een vergunning verlenen aan een beleggingsinstelling ook al is niet aan alle vereisten voldaan, als de beleggingstrust maar kan aantonen dat de doeleinden die de Ltba beoogt te bereiken anderszins voldoende bereikt zijn. Hiermee wordt de toezichthouder flexibiliteit gegeven om onbillijkheden bij de toepassing van de Ltba te voorkomen.⁶⁸

Eind vorig jaar is er door de Curaçao International Financial Services Association (CIFA) een brief uitgegaan naar de Minister van Financiën met het verzoek om bepaalde reparatievoorstellen door te voeren in de Landsverordening Trust. In de brief wordt het voorstel gedaan om in de Landsverordening Trust of de MvT een expliciete bepaling op te nemen waaruit blijkt dat uitbesteding door de trustee van het beheer van het trustvermogen is toegestaan. Zoals hierboven aangegeven lijkt de MvT op dit punt al voldoende zekerheid te geven. Het verkrijgen van duidelijkheid op de vraag of de trustee het *bewaren* van het trustvermogen mag uitbesteden strekt echter wel tot aanbeveling. Ook zou het wenselijk zijn om de Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten te vragen of er ten aanzien van de Curaçaose Trust en de onafhankelijke bewaarder aansluiting gezocht kan worden bij het beleid ten aanzien van de beleggingsmaatschappij en indien die vraag positief beantwoord wordt onder welke voorwaarden.

7. Financierings- en zekerheidsconstructies⁶⁹

De Curaçaose Trust kan ook worden ingezet bij financieringen. Er zijn situaties denkbaar waarin in het kader van een financiering de kredietgever geen aanleiding ziet om (bij aanvang van de financiering) zekerheidsrechten te eisen van de kredietnemer, omdat de risico's niet hoog worden geschat (bijvoorbeeld vanwege de geringe omvang van het bedrag van de financiering of hoge kredietwaardigheid van de kredietnemer) of omdat een ander garant staat. Denk bijvoorbeeld aan de hypotheekbelofte, waarbij een kredietnemer zich contractueel jegens de kredietgever verbindt om ten behoeve van de kredietgever een hypotheekrecht te (laten) vestigen onder bepaalde voorwaarden tot zekerheid van de terugbetalingsverplichtingen van de kredietnemer. Een dergelijke constructie zou men ook in de vorm van een trust kunnen gieten, waardoor de kredietgever niet slechts een contractuele vordering tot het verstrekken van zekerheid heeft op de kredietnemer.

64. MvT bij art. 140 lid 2 (thans art. 139 lid 2), p. 10.

65. MvT Ltba, p. 8 legt dit als volgt uit: bij beleggingsfondsen speelt de bewaarder een belangrijke rol. Het is zijn verantwoordelijkheid om ten behoeve van de deelnemers erop toe te zien dat de beheerder zijn handelingen in overeenstemming met de statuten of de reglementen verricht. Daar het vermogen onder de bewaarder berust, heeft de beheerder de medewerking van de bewaarder nodig om daarover te beschikken. Het is dan ook van groot belang dat de bewaarder onafhankelijk van de beheerder is, dat wil zeggen dat er geen personele of financiële banden tussen hen zijn waardoor een juiste uitoefening van de bewaarfunctie in gevaar kan worden gebracht.

66. Art. 3:140 lid 1 BWC.

67. De MvT bij de Ltba stelt namelijk dat ook een bewaarder een rechtspersoon dient te zijn. Dit vereiste is niet opgenomen in art. 4 lid 2 Ltba.

68. MvT bij art. 4 lid 4 Ltba, p. 22

69. Zoals in paragraaf 2 aangegeven kent het Curaçaose recht niet het fiduciaverbod zoals vervat in de Nederlandse wetgeving in art. 3:84 lid 3 BW.

De kredietgever kan namelijk van de kredietnemer verlangen om bepaalde (on)roerende goed(eren) (het trustvermogen) in een trust te brengen. Door het flexibele karakter van de Curaçaose Trust kunnen partijen de trustbepalingen dan zo inrichten dat het trustvermogen ten behoeve van de kredietnemer zal worden beheerd onder ontbindende voorwaarde van het zich voordoen van bepaalde omstandigheden. Na het intreden van die bepaalde omstandigheden gaat de trustee dan het beheer voeren ten behoeve van de kredietgever. Sterker nog, er kan ook worden bedongen dat bij het intreden van bepaalde voorwaarden de trustee verplicht is om ten behoeve van de kredietgever een hypotheekrecht of pandrecht te vestigen. Medewerking van de kredietnemer is op dat moment niet meer nodig, omdat de trustee rechthebbende is en hij handelt conform de trustbepalingen.

8. De Curaçaose Trust als Security Trustee

Een andere toepassingsmogelijkheid van de Curaçaose Trust in het kader van financieringen is het optreden als zekerheidsagent (*security trustee of security agent*) bij collectieve zekerheidsarrangementen. Indien er bij een financiering sprake is van meer schuldeisers bestaat er in de praktijk behoefte om de zekerheden collectief te regelen, vaak door benoeming van een zekerheidsagent. Voorbeelden zijn verzekerde obligatieuitgiften, securitisations van een groot aantal verschillende activa en verschillende soorten gecureerde syndicaatleningen.⁷⁰ Het benoemen van een zekerheidsagent heeft verschillende voordelen.⁷¹ Een belangrijk voordeel is, aldus Kortmann, Rongen en Verhagen, dat één instelling de uitoefening van de zekerheden kan bewaken, zonder dat steeds overlegd hoeft te worden met alle schuldeisers. De trustee bepaalt (vaak op aanwijzing van de meerderheid van de schuldeisers) wanneer tot uitwinning wordt overgegaan en draagt zorg voor de verdeling van de executie-opbrengst. De toetreding van nieuwe schuldeisers levert geen bijzondere problemen op en additionele zekerheden kunnen eenvoudig ten name van de zekerheidsagent worden gevestigd.^{72 73} Bij toepassing van de Curaçaose Trust wordt de rol van zekerheidsagent vervuld door de trustee. Dit kan bijvoorbeeld voordelen bieden ingeval een gesyndiceerde lening wordt verstrekt aan een Curaçaose of Nederlandse vennootschap of indien een Curaçaose of Nederlandse vennootschap als pandgever of hypotheekgever optreedt binnen een gesyndiceerde lening.

In de meeste gevallen, vooral als er sprake is van een internationaal syndicaat van kredietverstrekkers, zal worden gekozen voor de toepasselijkheid van Engels recht op de financieringsdocumenten, met name door de veronderstelling dat rechters in Engeland meer ervaring hebben bij het beoordelen van de gestandaardiseerde financieringsdocumenten die in het kader van gesyndiceerde leningen worden gebruikt.⁷⁴ Echter, bij financieringen die (vrijwel)

uitsluitend de Curaçaose markt respectievelijk de Nederlandse markt raken (lokale kredietnemers en meerdere lokale financiers, al dan niet in combinatie met internationale financiers) kan de voorkeur bestaan voor de toepasselijkheid van lokale wetgeving, met name als het gaat om minder grote ondernemingen. Bij dit soort financieringen kan het aantrekkelijk zijn om een Curaçaose Trust in te (laten) stellen voor het beheer van de zekerheden ten behoeve van het syndicaat. Vóór invoering van de Curaçaose Trust werd een collectief zekerheidsarrangement vaak gebaseerd op vertegenwoordiging, hetgeen niet goed uitvoerbaar en niet efficiënt was, omdat de zekerheden werden verstrekt aan de kredietgevers zelf.⁷⁵

Bij financieringen aan een Curaçaose kredietnemer, waarbij (het merendeel van) de zekerheden naar Curaçaos recht worden gevestigd, is het instellen van een Curaçaose Trust als zekerheidsagent ook zeer aantrekkelijk geworden door het samen met de Landsverordening Trust nieuw toegevoegde lid 3 aan art. 231 Boek 3 van het Curaçaose Burgerlijk Wetboek.⁷⁶ Het nieuwe lid 3 bepaalt:

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

Hiermee is in Curaçao een einde gekomen aan de discussie of een pand- of hypotheekrecht (vanwege haar afhankelijke karakter⁷⁷) gevestigd kan worden ten behoeve van een zekerheidsagent zonder dat deze zekerheidsagent rechthebbende is van de vordering(en) waarvoor zekerheid wordt gegeven. In de rechtspraak bestond er onzekerheid op dit punt en werd tot voor kort veelvuldig gebruik

70. A. Thiele, *Collective Security Arrangements (a comparative study of Dutch, English and German Law)*, Deventer: Kluwer 2003, p. 265.

71. Voor een overzicht van de voordelen verwijzen wij naar A. Thiele, *Collective Security Arrangements (a comparative study of Dutch, English and German Law)*, Deventer: Kluwer 2003, p. 266-269.

72. Kortmann, Rongen en Verhagen, *Zekerheidsrechten op naam van een 'trustee' (I)*, WPNR 01/6459, p. 813

73. Dit in tegenstelling tot wanneer zekerheidsrechten in gemeenschap toebehoren aan een groot aantal deelgenoten. Zie Kortmann, Rongen en Verhagen, *Zekerheidsrechten op naam van een 'trustee' (I)*, WPNR 01/6459, p. 813

74. Denk aan met name de Loan Markets Association (LMA) documentatie voor de financiering zelf en de International Swaps en Derivatives Association (ISDA) documentatie die doorgaans wordt gebruikt voor het hedgen van de variabele rente van dergelijke financieringen.

75. A. Thiele, *Collective Security Arrangements (a comparative study of Dutch, English and German Law)*, Deventer: Kluwer 2003, p. 268.

76. Het artikel was gelijk aan het Nederlandse art. 3:231 BW.

77. In de zin van art. 3:7 en 3:82 BW (C).

gemaakt van een parallel debt-constructie⁷⁸ (en in mindere mate van de actieve hoofdelijkheidsconstructie of borgtocht-constructie).⁷⁹

Het instellen van een Curaçaose Trust als zekerheidsagent is ook denkbaar in het kader van financieringen naar Nederlands recht, omdat er in Nederland tot op heden geen trust voorhanden is. De zekerheden zullen door het Nederlandse recht beheerst worden omdat de activa van de onderneming in Nederland zullen zijn gelegen, zodat een parallel debt-constructie noodzakelijk zal zijn. Echter, de praktijk geeft er de voorkeur aan om gebruik te maken van een arrangement, waarbij de zekerheden worden verstrekt aan een trustee of fiduciair gerechtigde.⁸⁰ Aangezien het Nederlandse Burgerlijk Wetboek en het Curaçaose Burgerlijk Wetboek grote mate van gelijkenis vertonen en uiteindelijk dezelfde Hoge Raad oordeelt, zou de Curaçaose Trust uitkomst kunnen bieden.⁸¹

Behalve de hierboven geschetste voordelen kan gedurende de looptijd van de Curaçaose Trust de persoon van de trustee, indien nodig, op relatief eenvoudige wijze worden vervangen door opvolging onder algemene titel⁸², zonder dat de zekerheden worden aangetast.⁸³ De zekerheidsrechten zullen niet geraakt worden door een eventueel faillissement van de trustee.⁸⁴

9. Protected Cell Company

Art. 3:276 BWC bepaalt dat een schuldeiser zijn vordering op alle goederen van zijn schuldenaar kan verhalen. Het trustvermogen is een afgescheiden vermogen en vormt hiermee een uitzondering op art. 3:276 BWC.⁸⁵ In de praktijk bestaat er behoefte om ook binnen een rechtspersoon afgescheiden vermogens te kunnen creëren. Een dergelijke vennootschap die in verscheidene offshore jurisdicties⁸⁶ al bestaat, wordt ook wel *Protected Cell Company* ("PCC") of *Segregated Portfolio Company* genoemd. Het idee van een PCC is dat de vennootschap een algemeen vermogen heeft en afgescheiden vermogens ("cells"). Met het instellen van de afgescheiden vermogens wordt voorkomen dat schulden die verband houden met één van de afgescheiden vermogens kunnen worden verhaald op het algemene vermogen van de PCC of op een van de andere afgescheiden vermogens. De schulden die niet zijn toe te rekenen aan een van de *cells* kunnen worden verhaald op het algemene vermogen van de PCC. Ten behoeve van iedere *cell* wordt een aparte administratie gevoerd. In het aandelenkapitaal van een PCC worden aandelen gecreëerd die recht geven op de winsten uit die betreffende *cell*. Voorbeelden uit de praktijk waarbij behoefte bestaat aan afgescheiden vermogens binnen één rechtspersoon zijn de paraplubeleggingsinstellingen en captive-verzekeringsmaatschappijen. Art. 1:1 Wft omschrijft wat een paraplubeleggingsinstelling is. Het vermogen van een paraplubeleggingsinstelling⁸⁷ is opgedeeld in

administratief afgescheiden vermogens, de subfondsen⁸⁸. Subfondsen kunnen ieder een apart beleggingsbeleid en risicoprofiel hebben en eigen voorwaarden die gelden tussen het subfonds en de deelnemers. De subfondsen zijn alleen administratief van elkaar gescheiden waardoor negatieve resultaten van een subfonds ook effect kunnen hebben op de andere subfondsen. Door gebruikmaking van de PCC zouden de subfondsen niet alleen administratief, maar ook juridisch afgescheiden kunnen worden. Een ander voorbeeld betreft de zogenaamde captive-verzekeringsmaatschappijen. Een captive-verzekeringsmaatschappij is een verzekeringsmaatschappij om de activa en risico's van haar moedermaatschappij of andere groepsvennootschappen te verzekeren. De captive-verzekeringsmaatschappij behoort tot een groep die in een andere sector actief is. Door gebruikmaking van een PCC kan ervoor gezorgd worden dat de premies die door een verzekerde worden voldaan, en het daarmee opgebouwde vermogen, ook alleen kunnen worden aangewend ter dekking van verzekerde risico's van dat bepaalde bedrijf en dus niet het opgebouwde vermogen van andere verzekerden raakt.

78. In deze parallel debt-constructie verklaart de schuldenaar dat hij jegens de trustee een zelfstandige betalingsverplichting heeft, die inhoudelijk overeenstemt met de vorderingsrechten van de gezamenlijke schuldeisers. Betaling aan de trustee zal de vorderingen van de schuldeisers dienovereenkomstig verminderen. De verleende zekerheidsrechten strekken (juridisch) niet tot zekerheid van nakoming van de verbintenissen jegens de kredietverschaffers, maar tot meerdere zekerheid van nakoming van het aan de trustee toebehorende vorderingsrecht uit hoofde van de parallel debt. Zie Kortmann, Rongen en Verhagen, 'Zekerheidsrechten op naam van een 'trustee' (I)', *WPNR* 01/6459, p. 816.

79. Zie hierover ASSER/VAN MIERLO/VAN VELTEN 3-VI* 2010/44. Kortmann, Rongen en Verhagen zijn van mening dat wanneer een pand- of hypotheekrecht toekomt aan de een terwijl het daardoor geseceerde vorderingsrecht toebehoort aan een ander, dat rechtsgeldig is wanneer deze ander een "trustee" is. Het gaat om een toepassing van de figuur van "fiducia cum amico".

80. A. Thiele, *Collective Security Arrangements (a comparative study of Dutch, English and German Law)*, Deventer: Kluwer 2003, p. 269.

81. Voor de rechtskracht in Nederland van de Curaçaose Trust verwijzen wij naar de bijdrage van mr. J. de Boer.

82. Art. 3:145 lid 1 BWC, met de invoering van de Landsverordening Trust is aan art. 3:80 lid 2 BWC een zinsnede toegevoegd waardoor een opvolgende of toetredende trustee onder algemene titel de trustgoederen verkrijgt.

83. N.S.G.J. Vermunt, 'De trust in het zekerhedenrecht' in: N.E.D. Faber e.a. (red.), *Fiduciare verhoudingen (Libellus Amicorum prof. mr. S.C.J.J. Kortmann)*, Deventer: Kluwer 2007, p. 262.

84. Art. 3:155 lid 1 BWC.

85. MvT bij art. 155 (p. 13) meldt dat de rechtvaardiging van deze afwijking 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. Het trustvermogen strekt niet tot voordeel of nut van de trustee.

86. Guernsey, Bermuda, Britisch Virgin Islands, Mauritius en Seychellen.

87. Een paraplubeleggingsinstelling kan zowel een beleggingsfonds als een beleggingsmaatschappij zijn.

88. Een subfonds is in de Wft gedefinieerd als een administratief afgescheiden gedeelte van het vermogen van een beleggingsinstelling waarin specifiek voor dat gedeelte ter collectieve belegging gevraagde of verkregen gelden of andere goederen zijn of worden opgenomen teneinde de deelnemers in de opbrengst van de beleggingen te doen delen onder specifiek voor dat gedeelte geldende voorwaarden.

Wij zijn van mening dat het op basis van de Landsverordening Trust mogelijk is om binnen een rechtspersoon afgescheiden vermogens te creëren. Art. 3:134 BWC bepaalt dat zowel handelingsbekwame natuurlijke personen als rechtspersonen als trustee kunnen fungeren. De insteller kan trustee zijn.⁸⁹ Het zou derhalve mogelijk moeten zijn om binnen een rechtspersoon afgescheiden vermogens te creëren, mits de rechtspersoon (PCC) de trustee is. De oprichter van een rechtspersoon zou als insteller een trust kunnen instellen, maar dat kan op basis van art. 3:134 lid 2 BWC ook de rechtspersoon zelf zijn. De begunstigden van het afgescheiden vermogen kunnen zijn de aandeelhouders die recht hebben op de winsten gemaakt in de betreffende trust (“cell”); de betreffende aandelen worden bij oprichting geplaatst bij deze begunstigden.

De trust dient te worden ingesteld bij notariële akte.⁹⁰ Dit zou ook de akte van oprichting kunnen zijn van de PCC waarbij een of meerdere trusts (“cells”) worden ingesteld. Voor elke trust kan er ook een protector worden benoemd.⁹¹ De trust dient te worden ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel en Nijverheid⁹² evenals de bij dezelfde akte opgerichte rechtspersoon.⁹³ Het verdient aanbeveling om het mogelijk te maken dat de trust als onderdeel van de PCC kan worden ingeschreven, zodat bij raadpleging van het handelsregister duidelijk is dat men te maken heeft met een PCC of nog beter dat de PCC als zodanig kan worden ingeschreven in het handelsregister, zonder dat er de verplichting bestaat om de cells apart in te schrijven. Door in de naam gebruik te maken van de woorden *protected cell company* zal het voor een ieder duidelijk zijn dat de vennootschap afgescheiden vermogens heeft.

Daarnaast zou overwogen kunnen worden om aan de wetgeving bepalingen toe te voegen die bijzondere administratieve verplichtingen opleggen aan de PCC. Men denke aan de verplichting om een balans en winst- en verliesrekening op te stellen per afzonderlijke eenheid. Dit zou opgenomen kunnen worden in art. 137 lid 2 van de Landsverordening Trust. Daarnaast zouden in titel 7 bijzondere regels voor vereffening van de PCC en haar afzonderlijke trusts (“cells”) opgenomen dienen te worden. Zolang dat nog niet het geval is, zal de PCC de bijzondere aandacht verdienen van de adviseurs, waaronder de notaris die de notariële akte van oprichting van de PCC en instelling van de trusts zal verlijden.

10. Conclusie

De invoering van de Landsverordening Trust lijkt nieuwe mogelijkheden te bieden voor de financiële sector in Curaçao. Structuren die in het verleden ontstaan zijn om het concept van de trust zoveel mogelijk te benaderen kunnen nu vorm krijgen door gebruikmaking van de Curaçaose Trust. De in het Curaçaose (en Nederlandse) recht aanwezige

alternatieven hebben namelijk niet altijd dezelfde rechtsgevolgen als een trust. De constructies die worden gehanteerd zijn bovendien vaak ingewikkeld en moeilijk uit te leggen aan buitenlandse partijen.⁹⁴ Alleen al het feit dat de Curaçaose Trust een trust is, kan aan hen het gevoel van vertrouwen en begrijpelijkheid geven. Daarnaast biedt de trust nieuwe mogelijkheden. Wij hebben in deze bijdrage proberen toe te lichten wanneer de Curaçaose Trust in de commerciële rechtspraktijk gebruikt zou kunnen worden. Echter, of de Curaçaose Trust ook daadwerkelijk een succes gaat worden is afhankelijk van het toepasselijke fiscale regime en het vertrouwen van de (rechts)praktijk op de deugdelijkheid van de wetgeving. Met name voor partijen in *civil law* jurisdicties, die veelal niet bekend zijn met trusts of huiverig zijn om met trusts te werken, kan de Curaçaose Trust als onderdeel van een *civil law* jurisdictie aantrekkelijk zijn. Het is inderdaad een *common law* instrument, maar dan ingepast in ons *civil law* rechtssysteem, waardoor het voor partijen wellicht beter te doorgronden is dan een zuiver *common law* trust.⁹⁵

Tot slot kan het instellen van een Curaçaose Trust vanuit Nederlands perspectief een voordeel hebben ten opzichte van het gebruik maken van een trust uit een andere jurisdictie. Art. 13 van het Haags Trustverdrag geeft de mogelijkheid om een trust niet te erkennen, indien de kenmerkende elementen nauwer verbonden zijn met Nederland.⁹⁶ De Curaçaose Trust heeft rechtskracht op grond van art. 40 van het Statuut waardoor deze *escape* bij een Curaçaose Trust niet opgaat.⁹⁷ Zeker nu in art. 10:126 van het Nederlandse BW is bepaald dat een rechtshandeling die strekt tot een door het Nederlandse recht beheerste overdracht aan een trust welke wordt beheerst door buitenlands recht, niet een ongeldige titel oplevert op de enkele grond dat die rechtshandeling tot doel heeft dat goed over te dragen tot zekerheid of de strekking mist het goed na de overdracht in het vermogen van de verkrijger te doen vallen, levert dit mogelijkheden op voor de Curaçaose Trust in Nederland. Overigens zouden door het feit dat de trustakte erkend dient te worden op basis van het Statuut ook de daaraan verbonden rechtsgevolgen geaccepteerd moeten worden. Als voordeel geldt tevens dat het uiteindelijk de Hoge Raad is die zal oordelen, hetgeen vertrouwen zal inboezemen bij diegenen die gebruik wensen te maken van de Curaçaose Trust.

89. Art. 3:134 lid 2 BWC.

90. Art. 3:130 lid 1 BWC.

91. Art. 3:147 lid 1 BWC.

92. Art. 3:161 BWC.

93. Art. 2:5 lid 1 BWC.

94. J.W.A.B. Biemans, ‘Tijd voor de trust’, *NTBR* 2011/71.

95. J.W.M. Thesseling, ‘De Antilliaanse trust’, *WPNR* 1999/6356, p. 342.

96. Zie J. van Rijn van Alkemade, ‘Yes, the Dutch can tame the trust! (I)’, *WPNR* 98/6317, p. 368.

97. Zie mr. J. de Boer elders in dit nummer.



PUBLICATIEBLAD

LANDSVERORDENING van de 15^{de} december 2011 houdende aanvulling van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek met bepalingen inzake trusts (Landsverordening trust).

IN NAAM DER KONINGIN!

De Waarnemende Gouverneur van Curaçao,

In overweging genomen hebbende:

dat het, ter versterking van de positie van Curaçao 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 Curaçaose 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 Curaçao wonende of gevestigde trustee en de aanvaarding van die benoeming;
 - c. een voorziening ter verzekering dat niet een binnen Curaçao wonende of gevestigde trustee komt te ontbreken;
 - d. de omschrijving van het trustvermogen;
 - e. de benaming van de trust, met het woord trust als onderdeel daarvan.
4. De Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten kan ontheffing verlenen van het in het derde lid, onderdelen b en c, besloten voorschrift. De Bank kan aan de ontheffing voorwaarden verbinden.
5. Het doel mag niet in strijd zijn met dwingende wetbepalingen, 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 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 gevergd, 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 Curaçao 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 Curaçao 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 aantoonde 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 Curaçao 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. In geval 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 Curaçao wonende of gevestigde trustee zou komen te ontbreken.

Artikel 149

1. De protector is verplicht, met de zorgvuldigheid die uit de vertrouwenspositie van protector voortvloeit, de trustee met raad terzijde te staan, toezicht te houden op de trustee en zonodig over te gaan tot schorsing van de trustee of tot het nemen van andere in de trustakte omschreven maatregelen.
2. De protector is verplicht zodanige andere taken te verrichten als hem bij zijn benoeming mochten zijn toevertrouwd, welke taken echter, afgezien van het verlenen of onthouden van zijn goedkeuring of toestemming, niet mogen inhouden de bevoegdheid tot het nemen van beslissingen die naar hun aard binnen de bevoegdheid van de trustee vallen.
3. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, is de protector verplicht bij zijn aftreden een opvolger te benoemen.

Artikel 150

1. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, dient, indien meerdere protectors in functie zijn, een vereiste toestemming of medewerking verleend te worden door de meerderheid van de protectors, waarbij zoveel protectors als in de omstandigheden redelijkerwijs mogelijk in de besluitvorming zijn betrokken.
2. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, kan de protector in verband met de uitoefening van zijn taak adviseurs raadplegen.
3. Het verlenen van een volmacht is slechts mogelijk aan een mede-protector, in de vorm van een bijzondere volmacht van beperkte duur.
4. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, geldt de protector als belanghebbende in de zin van deze titel.
5. Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, kunnen rechtshandelingen met betrekking tot het trustvermogen waarbij een protector een tegenstrijdig belang heeft, slechts worden aangegaan met medewerking van alle trustees en met toestemming van alle overige protectors. Wordt de in de eerste volzin bedoelde medewerking of toestemming zonder redelijke grond geweigerd of verklaart men zich niet, dan kan de medewerking of toestemming, op verzoek van een trustee, worden vervangen door een machtiging van de rechter in eerste aanleg.

Artikel 151

1. De protector is aansprakelijk, indien hij in de zorg van een goed protector tekortschiet, tenzij de tekortkoming hem niet kan worden toegerekend.
2. Indien meer dan één protector in functie is, is elk hunner hoofdelijk aansprakelijk. Niet aansprakelijk is evenwel de protector die bewijst, dat het desbetreffende feit aan hem niet te wijten is en dat hij niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen om de gevolgen daarvan af te wenden.
3. Aansprakelijkheid voor schade ten gevolge van opzet of bewuste roekeloosheid kan noch in de trustakte, noch op enige andere wijze worden beperkt of uitgesloten.
4. Indien het trustvermogen is benadeeld, kan de vordering worden ingesteld door elke trustee. De vordering kan, tenzij in de trustakte anders is bepaald, ook worden ingesteld door een mede-protector of begunstigde, met dien verstande dat de schadevergoeding zo spoedig mogelijk wordt afgedragen aan de trustee of trustees.

Artikel 152

1. Voor zover in de trustakte niet anders is bepaald, kan de protector zijn taak slechts neerleggen zonder dat zulks onnodige schade voor de begunstigde of het trustvermogen veroorzaakt.
2. Op verzoek van een mede-protector, het openbaar ministerie of, tenzij in de trustakte anders is bepaald, de insteller of begunstigde, dan wel andere in de trustakte daartoe aangewezen personen kan een protector door de rechter in eerste aanleg worden ontslagen.
3. In de trustakte kan worden bepaald dat de insteller naar eigen goeddunken de protector kan ontslaan en al dan niet vervangen en dat deze bevoegdheid na de dood van de insteller overgaat op een andere aangewezen persoon.
4. De protector verliest voorts zijn hoedanigheid van protector door zijn dood, zijn faillietverklaring, zijn ondercuratele-

- stelling 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.
- 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

- Nog niet bestaande natuurlijke personen of rechtspersonen, mits voldoende bepaalbaar, kunnen ook begunstigde zijn.
- De insteller kan zichzelf als begunstigde aanwijzen.
- 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

- 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.
- 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.
- 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.
- 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.
- 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

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

- 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.

- 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 verveemd. Dit lid is van overeenkomstige toepassing op bezwaren en ingebruikgevingen van tot het trustvermogen behorende goederen.
- 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.
- Artikel 155, derde lid, is van overeenkomstige toepassing.

Artikel 157

- Voorzover in de trustakte niet anders is bepaald, komen uitgaven die door de trustee en andere bevoegde personen bevoegdlijk zijn gedaan, alsmede de aan de trustee toekomende beloning, in de eerste plaats ten laste van het zuiver inkomen uit het trustvermogen en vervolgens van het trustvermogen.
- 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:
 - door de vervulling van een in de trustakte opgenomen ontbindende voorwaarde, door het bereiken van het doel waarvoor de trust in het leven is geroepen zonder dat de trustakte daarvoor een voorziening bevat of door het verloop van de tijd waarvoor de trust is ingesteld;
 - bij het geheel ontbreken van trustvermogen, indien niet te verwachten is dat hierin binnen afzienbare tijd verandering komt;
 - indien er geen begunstigden meer zijn of deze allen schriftelijk afstand van hun aanspraken hebben gedaan;
 - zodra de enige trustee de enige begunstigde wordt; of
 - 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.
- Nadat een rechterlijke beschikking waarbij de trust is ontbonden in kracht van gewijsde is gegaan, zendt de griffier van het college waar de procedure laatstelijk aanhangig was, een afschrift van de beschikking aan de Kamer van Koophandel ter inschrijving van de ontbinding in het handelsregister.
- De rechter kan in de in het tweede lid bedoelde beschikking op verzoek van een belanghebbende dan wel ambtshalve een vereffenaar benoemen.

Artikel 160

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

Afdeling 8 Openbaarmaking van de trust

Artikel 161

- De notaris te wiens overstaan de trustakte is verleden, is verplicht de trust in te schrijven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel. De inschrijving vindt plaats

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

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

ARTIKEL II

Boek 1 van het Burgerlijk Wetboek wordt als volgt gewijzigd:

Na artikel 88 wordt een artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 88a

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

ARTIKEL III

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

1. Artikel 46 wordt als volgt gewijzigd:
 - a. In het eerste lid wordt de punt aan het slot van onderdeel f vervangen door een puntkomma en wordt een onderdeel toegevoegd, luidende:
 - g. bij rechtshandelingen die ertoe strekken een goed onder een trustverband te brengen.
 - b. Een lid wordt toegevoegd, luidende:
 7. Voor de toepassing van dit artikel is met de hoedanigheid van bestuurder, commissaris of aandeelhouder van een rechtspersoon gelijkgesteld de hoedanigheid van trustee, protector of begunstigde van een trust.
2. Aan artikel 80, tweede lid, wordt toegevoegd: , alsmede door opvolging of toetreding als trustee.
3. Artikel 94, derde lid, komt te luiden:
 3. Deze rechten kunnen ook worden geleverd door een daartoe bestemde akte, zonder mededeling daarvan aan de personen tegen wie die rechten moeten worden uitgeoefend, mits deze rechten op het tijdstip van de levering reeds bestaan of rechtstreeks zullen worden verkregen uit een dan reeds bestaande rechtsverhouding. De levering kan niet worden tegengeworpen aan de personen tegen wie deze rechten moeten worden uitgeoefend dan na mededeling daarvan aan die personen door de vervreemder of de verkrijger. Voor de verkrijger van een recht dat overeenkomstig de eerste zin is geleverd, geldt artikel 88 slechts, indien hij te goeder trouw is op het tijdstip van de in tweede volzin bedoelde mededeling.
4. Aan artikel 231 wordt een lid toegevoegd, luidende:
 3. De vordering waarvoor pand of hypotheek wordt gegeven, kan toekomen aan een ander dan de pand- of hypotheekhouder. In dat geval is zondig 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 VIIA

Aan artikel 4 van de Algemene landsverordening Landsbelastingen¹ wordt een derde lid toegevoegd, luidende:

3. Een trust wordt geacht zijn woonplaats in Curaçao te hebben, indien de trust:
 - a. volgens het recht van Curaçao is ingesteld,
 - b. op Curaçao is gevestigd, of
 - c. ingevolge de trustakte slechts één trustee heeft en deze in Curaçao woont of aldaar gevestigd is.

Of een naar buitenlands recht ingestelde trust is gevestigd in Curaçao wordt, indien het voorgaande niet van toepassing is, naar de omstandigheden beoordeeld.

ARTIKEL VIII

De Successiebelastingverordening 1908² 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 vervanging van de punt aan het slot van onderdeel 8° door 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 wordt een lid 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%.

ARTIKEL IX

De Landsverordening op de winstbelasting 1940³ wordt als volgt gewijzigd:

1. Artikel 1, eerste lid, wordt als volgt gewijzigd:
 - a. In onderdeel b wordt na "is verdeeld," ingevoegd: trusts,
 - b. In onderdeel c wordt na "is verdeeld)" ingevoegd: en trusts.
2. Onderdeel 2 komt te luiden:
 2. Artikel 1B wordt als volgt gewijzigd:
 - a. In het eerste, vierde, vijfde en zesde lid wordt steeds na "stichting particulier fonds" ingevoegd: "of trust als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht".
 - b. In het derde lid wordt na "stichting particulier fonds" ingevoegd: of trust.

1. P.B. 2001, no. 89.
2. P.B. 1908, no. 48.
3. P.B. 2002, no. 54.

3. De punt aan het slot van artikel 2, eerste lid, onderdeel i, wordt vervangen door een puntkomma.
4. Na artikel 2, eerste lid, onderdeel i, wordt er een onderdeel toegevoegd, luidende:
 - j. de winst van een trust als bedoeld in titel 6 van Boek 3 van het Burgerlijk Wetboek of naar soortgelijk buitenlands recht, tenzij deze winst voortvloeit uit bedrijf.

ARTIKEL X

De Landsverordening op de inkomstenbelasting 1943⁴ 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 een lid toegevoegd, luidende:
 3. Ingeval 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 ministeriële regeling met algemene werking regels geven voor de toerekening van de betaalde successiebelasting aan de begunstigden.
3. Aan artikel 11, eerste lid, wordt, onder vervanging van de punt aan het slot van onderdeel 3[°] door 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 ministeriële regeling met algemene werking regels geven voor de toerekening van de betaalde belasting aan de begunstigden.

ARTIKEL XI

De Handelsregisterverordening wordt aldus gewijzigd:

1. Artikel 2, eerste lid, komt te luiden:
 1. Er is een handelsregister, waarin ondernemingen, rechtspersonen en trusts worden ingeschreven overeenkomstig het bepaalde in deze landsverordening.
2. Artikel 3, vierde en vijfde lid, komt te luiden:
 4. Het bepaalde in het derde lid is van overeenkomstige toepassing op in Curaçao gevestigde buitenlandse rechtspersonen.
 5. Indien aan een stichting of stichting particulier fonds, een vereniging of een trust een onderneming toebehoort die als zodanig overeenkomstig dit artikel moet worden ingeschreven, geldt de inschrijving van de onderneming tevens als inschrijving van de stichting, de stichting particulier fonds, de vereniging of de trust.
3. Na artikel 4 wordt een nieuw artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 4a

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

4. Artikel 5, tweede lid, komt te luiden:
 2. Tot het doen van opgave ter inschrijving in het handelsregister van een rechtspersoon en deponering van een authentiek afschrift van de akte en statuten of van een wijziging daarvan, is naast de bestuurders van de rechtspersoon tevens verplicht de notaris ten overstaan van wie de akte is verleden. Tot het doen van opgave ter inschrijving in het handelsregister van een trust en deponering van een authentiek uittreksel van de trustakte, bevattende tenminste de datum van instelling van de trust, de benaming van de trust en de persoonlijke gegevens van de trustee of van een wijziging daarvan is naast de trustee, tevens verplicht de notaris ten overstaan van wie de akte is verleden. In het uittreksel

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

5. [vervallen]

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

1. Bij de eerste inschrijving van een onderneming, rechtspersoon, trust of nevenvestiging en vervolgens jaarlijks na het jaar van inschrijving, zijn voor elke ingeschreven onderneming, rechtspersoon, trust of nevenvestiging aan de Kamer van Koophandel verschuldigd, op grondslag van het in de onderneming, rechtspersoon, trust of nevenvestiging aanwezige eigen vermogen, de door de Kamer van Koophandel vast te stellen bedragen, die nimmer minder dan de in de navolgende schalen genoemde minima, noch meer dan de in deze schalen genoemde maxima bedragen. De overige bepalingen in dit artikel en in de artikelen 17, 18, 19 en 21 met betrekking tot rechtspersonen, zijn van overeenkomstige toepassing op de trust.
- 6a. Het derde lid van artikel 14 komt te luiden:
 3. Ter bepaling van de grondslag voor de toepassing van de schaal van het tweede lid, is degene die tot het doen van opgave ter inschrijving in het handelsregister verplicht is, gehouden aangifte te doen van het eigen vermogen van de onderneming, de rechtspersoon, de trust of nevenvestiging met uitzondering van de in artikel 15 bedoelde ondernemingen, rechtspersonen, stichtingen, stichtingen particulier fonds, verenigingen en trusts.
7. Artikel 15 komt te luiden:

Artikel 15

De in Curaçao gevestigde rechtspersonen en trusts die een ontlasting 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 Willemstad, 15 december 2011
A.P. VAN DER PLUIJM-VREDE

De Minister van Justitie,
E.R. WILSOE

Uitgegeven de 31^{ste} december 2011
De Minister van Algemene Zaken,
G.F. SCHOTTE

Zie voor schriftelijke gedachtenwisseling met Staten stukken
Zitting 2001-2002-2519.

4. P.B. 2002, no. 63.

MEDEDELING

Stichting tot Bevordering der Notariële Wetenschap, Amsterdam

Lezingencyclus april, mei, juni 2012

De Stichting organiseert postacademisch onderwijs exclusief voor haar donateurs.

Tien lezingen

Dit voorjaar staat een cyclus van tien lezingen op het programma.

Kwaliteit en eenvoud

Hierbij staan drie zaken voorop: een hoog niveau, geen franje (geen borrels of syllabi) en een lage prijs.

Erkenning

De Koninklijke Notariële Beroepsorganisatie (KNB), de Nederlandse Orde van Advocaten (NOvA), de Bond van Medewerkers in het Notariaat (BMN) en de Vereniging van Estate Planners in het Notariaat (EPN) erkennen de Stichting als opleidingsinstituut. KNB, NOvA en BMN geven ieder 3 PO-studiepunten voor de bijeenkomsten. EPN geeft 3 PO-studiepunten voor de bijeenkomsten op 10 mei, 31 mei, 7 juni, 15, juni en 21 juni.

Alleen voor donateurs

De lezingen zijn alléén toegankelijk voor donateurs. Nieuwe donateurs zijn welkom; zij dienen de donatie (voor notarissen € 120, advocaten € 65, kandidaat-notarissen en notarieel medewerkers € 30 per jaar) tegelijk met het cursusgeld over te maken.

Plaats

De lezingen vinden plaats in het gebouw van de Stichting, Van Eeghenstraat 222 te Amsterdam (ingang souterrain aan de rechterzijde; let op betaald parkeren; per openbaar vervoer vanaf CS bereikbaar met tramlijn 2 naar halte Emmastraat).

Prijzen en kortingen

- De prijs is € 225 per bijeenkomst van 13.30 tot 17.00 uur.

Kortingsprijs voor:

- een pakket van vijf lezingen van 13.30 tot 17.00 uur à € 1.075.

Bijeenkomst op vrijdag

De bijeenkomst *Facetten van het ongehuwd samenwonen* vindt plaats op vrijdag 15 juni. De overige bijeenkomsten vinden plaats op een donderdag.

Inschrijvingsbepalingen

Na aanmelding ontvangt u een bevestiging van plaatsing en factuur, waarna u voor tijdige betaling

van het verschuldigde bedrag gelieve te zorgen.

Een nieuwe donateur moet tegelijk met het vastgestelde cursusbedrag zijn donatie voldoen. Bij verhindering is geen restitutie van cursusgeld of donatie mogelijk, wél is in dat geval plaatsvervangende toegeestaan.

Aanmelding

Via onze website: www.notarielestichting.nl

Aantal deelnemers

Per lezing kunnen maximaal 70 personen deelnemen. Plaatsing geschiedt in volgorde van aanmelding. Bij aanmelding van minder dan 20 deelnemers behoudt de Stichting zich het recht voor de lezing af te gelasten; reeds overgemaakte gelden worden in dat geval gerestitueerd.

Nadere informatie

Voor nadere informatie kunt u zich wenden tot: Stichting tot Bevordering der Notariële Wetenschap Van Eeghenstraat 222
1071 GM Amsterdam
Tel: (020) 6756479
E-mail: inesvangasselt@notarielestichting.nl
Info: www.notarielestichting.nl

Programma

Donderdag 26 april 2012 13.30-17.00 uur
Prof. mr. W.G. Huijgen, hoogleraar Notarieel recht aan de Universiteit Leiden en notaris bij Pels Rijcken te Den Haag en prof. mr. H.D. Ploeger, hoogleraar Privaatrechtelijke aspecten van het onroerend goed, inclusief de hypothecaire en kadastrale boekhouding aan de Vrije Universiteit

Erfpacht en opstal

Erfpacht staat de laatste tijd erg in de belangstelling. Men denke hierbij aan erfpachtconversie, de recente jurisprudentie over de vraag in hoeverre een erfverpachter (financiële) voorwaarden kan verbinden aan een toestemming tot vervreemding, erfpacht en hypotheek, particuliere erfpacht etc. Ook het recht van opstal vraagt de aandacht: met name zijn toepassingsbereik en als alternatief ten opzichte van andere vormen van (horizontale) splitsing. Puntentoekenning voor deze cursus door KNB NOvA BMN 3 punten

Donderdag 10 mei 2012 13.30-17.00 uur

Mr. W. Bosse, notaris te Amsterdam

Statuten van de 21e eeuw

Het BV-recht wordt eenvoudiger en flexibeler. Maar wat betekent dat voor de juristen. Hoe voorkom je dat een B.V. klem komt te zitten? In de cursus wordt

ingegaan op de oprichtings- en inrichtingsvereisten van de Flex-BV en de nodige wijzigingen van de huidige statuten.

KNB NOvA BMN EPN 3 punten

Donderdag 31 mei 2012 13.30-17.00 uur

Mr. P. Blokland, notaris en estate planner De Kort van der Kolk van Tuijl Netwerk Notarissen en mr. F.A.M. Schoenmaker, notarieel jurist en estate planner

Nieuwe (fiscale) ontwikkelingen bij estate planning

De belangrijkste nieuwe ontwikkelingen, en de gevolgen daarvan voor de praktijk, passeren de revue. Aandacht zal onder meer worden besteed aan de uitbreiding van de defiscalisering en de overgangsregeling voor ouder-kindoverdrachten.

KNB NOvA BMN EPN 3 punten

Donderdag 7 juni 2012 13.30-17.00 uur

Prof. mr. B.M.E.M. Schols en prof. mr. F.W.J.M. Schols, beiden hoogleraar verbonden aan het Centrum voor Notarieel Recht Radboud Universiteit Nijmegen

Estate planning voor de particulier anno 2012

De docenten gaan in op de actualiteiten op het gebied van de estate planning en maken een vertaalslag naar de praktijk.

KNB NOvA BMN EPN 3 punten

Vrijdag 15 juni 2012 13.30-17.00 uur

Prof. mr. W. Burgerhart, hoogleraar Fiscale aspecten van de notariële rechtspraktijk en prof. mr. W.D. Kolkman, hoogleraar Privaatrecht, in het bijzonder Notarieel Recht, beiden aan de Rijksuniversiteit Groningen

Facetten van het ongehuwd samenwonen

Wie denkt dat samenwonen hetzelfde is als getrouwd zijn komt bedrogen uit. De docenten gaan in op diverse juridische en fiscale valkuilen, die het ongehuwd samenwonen met zich meebrengt.

KNB NOvA BMN EPN 3 punten

Donderdag 21 juni 2012 13.30-17.00 uur

Prof. mr. W.J.M. van Veen, hoogleraar Vennootschaps- en rechtspersonenrecht aan de Vrije Universiteit, verbonden aan het Zuidas Instituut voor Financieel recht en Ondernemingsrecht (ZIFO) en Special Counsel Ondernemingsrecht Baker&Mckenzie Amsterdam

Opfriscursus Personenvennootschappen

De laatste jaren is de aandacht vooral gericht geweest op titel 7.13. In sommige opleidingen is aan het huidige personenvennootschapsrecht geen aandacht meer besteed. In dit verband wordt in deze cursus het huidige recht betreffende de maatschap, vof en cv behandeld.

KNB NOvA BMN EPN 3 punten

PERSONALIA

Toewijzing protocol

De staatssecretaris van Veiligheid en Justitie heeft bij besluit d.d. 27 maart 2012 op grond van artikel 15 van de Wet op het notarisambt besloten het protocol en de overige notariële bescheiden van mw. mr. E.P. Veneklaas Slot tot 1 januari 2011 notaris te Kapelle, m.i.v. 1 april 2012 toe te wijzen aan mr. G.L.F. Sarneel, notaris te Kapelle.

Benoemingen

Gelet op art. 94 van de Wet op het notarisambt heeft de Staatssecretaris van Veiligheid en Justitie bij besluit d.d. 28 maart 2012 herbenoemd tot plaatsvervangend lid in de Kamer van Toezicht over de notarissen en kandidaat-notarissen te Arnhem: mr. J.J.G.M. Kuijpers, hoofdambtenaar bij de Belastingdienst, voor de duur van vier jaar gerekend vanaf 18 februari 2012.