

Curaçao biedt een aantal aantrekkelijke opties voor ondernemers en voor mensen met (toekomstig) vermogen.

Het Koninkrijk der Nederlanden bestaat uit 4 landen: Nederland-Aruba, Curaçao en Sint Maarten, Bonaire, Sint Eustatius, Saba zijn bijzondere gemeenten en hebben een aparte status binnen Nederland. Zij heten Caribisch Nederland.



Waarom een SPF en BV?

De SPF biedt meer opties dan de Nederlandse stichting. De BV biedt belastingvoordelen binnen de economische zone. Ook de Belastingdienst erkent deze rechtsvormen ook als u normaal in Nederland woont. Naast fiscaal voordeel biedt Curaçao een aangenaam klimaat. De SPF kan ook een Trust zijn.

Daarnaast bespreken wij ook de zogenaamde Economische Zone.

De SPF Stichting Privat Fund

Een stichting is zowel in Nederland als op Curaçao een rechtspersoon met een sociaal of een ideëel doel. De oprichters en bestuurders van de stichting mogen de activa en inkomsten van de NL stichting alleen voor dat doel gebruiken. De NL stichting mag geen uitkeringen doen aan haar oprichters, bestuurders en leden van andere organen. Dit verbod op uitkeringen geldt niet voor de Stichting Particulier Fonds.

De Stichting Particulier Fonds hierna SPF, is een Curaçaose rechtspersoon, waarvoor geen Nederlands equivalent bestaat. Het belangrijkste verschil met een gewone NL stichting is dat een SPF wél uitkeringen mag doen aan wie dan ook. Men kan vermogen in een SPF onderbrengen en door het aanwijzen van begunstigden kan de SPF dat vermogen uitkeren aan de begunstigden. Zo kan men bijvoorbeeld een effectenportefeuille of een bankrekening inbrengen in een SPF en bepalen aan wie, hoe en wanneer daaruit uitkeringen moeten worden gedaan (bv. als zich bepaalde gebeurtenissen voordoen). Voor een inwoner van Nederland wordt het in een SPF ingebrachte vermogen door de fiscus aangemerkt als persoonlijk vermogen van de inbrenger, zodat geen schenkingsrecht verschuldigd is wegens die inbreng. Fiscaal levert een schenking aan een SPF geen nadeel op, maar ook geen voordeel. Het voordeel is civielrechtelijk van aard.

Civilrechtelijk wordt het in de SPF ingebrachte vermogen beschouwd als vermogen van de SPF en niet meer van de inbrenger en kan aldus wel nuttig zijn.

Twee voorbeelden:

Een adviseur (arts, advocaat, notaris e.d.) wil zijn privévermogen beschermen tegen claims op grond van zijn beroepsaansprakelijkheid. Hij kan delen van zijn privévermogen (effectenportefeuille, huis etc.) onderbrengen in een SPF en bijvoorbeeld zijn vrouw en (klein)kinderen aanwijzen als begunstigden. Zou hij worden aangesproken of failliet gaan, dan kunnen in het algemeen de schulden niet verhaald worden op het vermogen van de SPF (behalve wanneer de inbreng Paulianus is). Niet alleen inwoners van Curaçao, maar ook inwoners van Nederland kunnen vermogen in een SPF onderbrengen. Nogmaals, fiscaal levert het niets op, maar civielrechtelijk is het een beveiliging van het familievermogen.

Wanneer een weduwnaar met kinderen in het huwelijk wil treden met een jonge dame (de bekende "oude bok"), kan het zinvol zijn om (delen van) zijn vermogen onder te brengen in een SPF teneinde het vermogen te behouden voor de kinderen van de weduwnaar. Weliswaar kan men hetzelfde bereiken middels huwelijkse voorwaarden (koude uitsluiting) gecombineerd met een vruchtgebruiktestament (kinderen enige erfgenamen, echtgenote vruchtgebruikster), maar voor huwelijkse voorwaarden moet de a.s. echtgenote wel willen meewerken. Wanneer zij niet wil meewerken kan het onderbrengen van het vermogen in een SPF de oplossing zijn.

Zo zijn er meer gevallen waarbij het gebruik van een SPF civielrechtelijk nuttig is.

De statuten van een SPF kunnen worden ingericht zoals de cliënt het wil; er is een zeer grote vrijheid en flexibiliteit in het opstellen van de statuten.

Een SPF mag beleggen, maar mag geen onderneming drijven. Zij mag wel aandelen bezitten in een B.V. of N.V.

Structureren bij remigratie naar Nederland

De Curaçaose SPF kan verder bijvoorbeeld gebruikt worden in de situatie waarin iemand vanuit bijvoorbeeld België wenst te remigreren naar Nederland. Hierbij wordt vóór remigratie vermogen ingebracht in een SPF. Deze inbreng kan vaak onbelast.

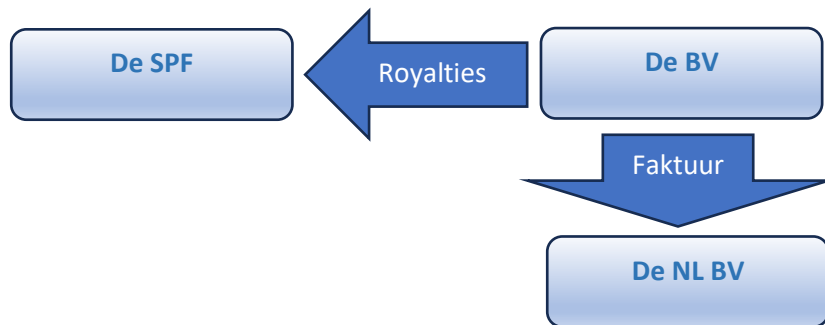
Vanaf de oprichting opteert de SPF voor een belastingheffing op Curaçao van 10%. Dit betekent dat over de inkomsten uit het vermogen in de SPF jaarlijks belasting wordt betaald op Curaçao. Daarna vindt de remigratie naar Nederland plaats. Omdat de SPF wordt belast tegen 10% wordt het vermogen in de SPF, na terugkeer in Nederland, niet aan de insteller in box 3 toegerekend.

Een HWA constructie



HWA is een Hemel Water Afvoer, bedoelt om maximaal rendement te behalen uit o.a. een Curaçaos organisatie model.

Dit model kan bijvoorbeeld worden gebruikt om de exploitatie van auteursrechten, licentierechten of royaltyrechten via Curaçao te regelen.



Hoe kan het werken?

U brengt de exploitatierechten onder bij de SPF. De SPF richt de BV op en is aandeelhouder. De BV regelt de zakelijke belangen door het NL werkbedrijf te factureren.

Tussen de SPF en BV regelt uw de door te belasten bedragen. Bijvoorbeeld: de NL BV brengt voor het gebruik van de rechten €10,- in rekening bij de klant/gebruiker. Tussen de SPF en BV is bijvoorbeeld sprake van een 60/40 verdeling. Dus €6,- wordt betaald aan de SPF. De €4,- is effectieve omzet van de BV. De €10,- kosten drukt daarbij dus op de winst bij de NL BV.

Indien jaarlijks 10.000 keer rechten worden behaald, bouwt u dus een vermogen op in de SPF van €60.000,- per jaar. Over tien jaar is dat dus €600.000,-.

Dit vermogen kan u vervolgens naar eigen inzicht gebruiken, bijvoorbeeld als laag renderende lening voor een woning.

Voor de E-zone vennootschappen zijn hun winsten belast naar een tarief van 2% of 5%. Dit belastingtarief voor de E-zone vennootschappen is van toepassing tot en met 2025.

De Curaçaose BV of NV

Voor de E-zone vennootschappen zijn hun winsten belast naar een tarief van 2% of 5%. Dit belastingtarief voor de E-zone vennootschappen is van toepassing tot en met het jaar 2025. Tot slot is er een tarief van 3% voor lichamen die aangemerkt zijn als laag belaste activiteiten. Mogelijk wordt deze wetgeving gecontinueerd na 2025.

De oprichting

De oprichting van een rechtspersoon op Curaçao geschiedt bij notariële akte. Zowel natuurlijke personen als rechtspersonen zoals de SPF mogen als oprichter optreden. De oprichter hoeft niet per se ingezetene van de Nederlandse Antillen te zijn. Eenmaal opgericht moet de rechtspersoon ingeschreven worden in het Handelsregister van de Kamer van Koophandel of in het Stichtingsregister.

Het handelsregister en het stichtingsregister zijn gratis te raadplegen via de site van de Kamer van Koophandel.

De oprichting mag geschieden in alle officiële talen van de Nederlandse Antillen te weten Nederlands, Engels, Spaans en Papiamentu. Het is echter mogelijk om de oprichting in een andere taal te doen, mits de notaris die taal machtig is.

De directie



De directie van een rechtspersoon kan bestaan uit één of meerdere bestuurders. Ook rechtspersonen kunnen als directeur optreden zoals de SPF. Ten minste één directeur moet ingezetene van de Nederlandse Antillen zijn of daar gevestigd zijn. Ook kunnen er commissarissen benoemd worden, maar dit is niet verplicht.

De naam

De naam van de N.V. of B.V. moet door het ministerie van Justitie goedgekeurd worden. Door het grote aantal bestaande rechtspersonen bestaat de kans, dat een bepaalde naam al in gebruik is, of dat hij teveel op een al bestaande naam lijkt. Het verdient daarom aanbeveling om meerdere namen ter goedkeuring in te dienen.

De naam en logo kan worden geregistreerd bij het Europees Merkenbureau.

Het Europees Merkenbureau (OHIM; Nederlandse afkorting BHIM) is gevestigd in Alicante (Spanje). Het is de officiële instantie in de EU voor de registratie van merken en modellen. Het Bureau houdt het officiële merkenregister en modellen voor de EU bij. Zoals het Benelux merkenbureau (BBIE) dat doet voor de Benelux.

De algemene vergadering van aandeelhouders

Algemene vergaderingen van aandeelhouders moeten formeel minimaal eenmaal per jaar binnen de Nederlandse Antillen gehouden worden. Aandeelhouders kunnen zich echter per volmacht laten vertegenwoordigen.

Het kapitaal van de onderneming

Het kapitaal (en de nominale waarde van de aandelen) is vrij en mag ook in vreemde valuta uitgedrukt worden. Er is geen minimumkapitaal nodig.

De jaarrekening



De jaarrekening hoeft niet gepubliceerd te worden. Wel gelden er bepaalde controleregels vooral bij E-Zone vennootschappen; daar moeten de jaarstukken gecontroleerd worden door een accountant die zich minimaal AA accountant mag noemen. Bij de SPF moet de vermogenspositie van de stichting duidelijk te bepalen zijn.

De vestigingsvergunning

Voor het exploiteren van een N.V. of B.V. is op Curaçao een vestigingsvergunning vereist. Deze vergunning wordt afgegeven door het Bestuurscollege op advies van de Dienst Economische Zaken (DEZ). Ook de Kamer van Koophandel functioneert als adviesorgaan. Bedrijfsactiviteiten ten behoeve van de lokale markt bemoeilijken en vertragen de verkrijgingprocedure. Voor activiteiten gericht op de buitenlandse markt wordt vrijwel altijd vergunning verleend. Uitgangspunt bij de vestigingsregeling voor bedrijven is het beschermen van de bestaande lokale economie. De notaris doet het verzoek tot het verlenen van de vestigingsvergunning automatisch bij de oprichting.

De directievergunning

Niet op de Nederlandse Antillen geboren personen of niet aldaar gevestigde rechtspersonen, die bestuurder of commissaris willen worden van een Curaçaose vennootschap, dienen in het bezit te zijn van een directievergunning. Het verkrijgen van deze vergunning is een tijdrovende zaak. Vandaar dat meestal een trustkantoor (dat onder toezicht van de Centrale Bank staat) tot bestuurder van de vennootschap wordt aangesteld.

De deviezenvergunning

Voor kapitaaltransacties is een vergunning (foreign exchange license) vereist. Deze wordt afgegeven door de Centrale Bank. Alle aanvragen worden in beginsel gehonoreerd. Met deze vergunning op zak heeft de rechtspersoon de offshore status. (men is dan een buitengaatsse vennootschap). Een offshore vennootschap moet bestuurd worden door een vergunninghouder, meestal een Trustmaatschappij. De notaris doet het verzoek tot het verlenen van de deviezenvergunning automatisch bij de oprichting, op verzoek van de cliënt.

De professionele bestuurder (TRUST N.V.)

Slechts Trustmaatschappijen, die in het bezit zijn van een vergunning van de Centrale Bank, mogen de directie voeren over een offshore N.V./B.V. of bestuurder zijn van een offshore SPF. Dit heeft een aantal voordelen o.m.:



- de oprichtingsprocedure verloopt sneller.
- de controle op de Trust wordt uitgeoefend door de Centrale Bank.
- de Trustmaatschappij moet zich houden aan de strenge regels van de Trustwetgeving. Zo heeft de Trust bijvoorbeeld de plicht om ongebruikelijke financiële transacties te melden (MOT), terwijl zij ook de plicht heeft te zwijgen over de identiteit van

aandeelhouders of begunstigen van Stichtingen Particulier Fonds. Dit geldt ook ten aanzien van fiscale autoriteiten, maar natuurlijk niet in geval van criminaliteit.

Notariskantoren in Curacao

<https://www.notaris.cw/>

<https://www.fungaloi-samandar.com/>

<https://www.kleinmoedig-alexander.com/>

<https://www.simon-steenbaar.com/>

<https://www.legacy-notaris-eshuis.com/>

<http://notarivanderpluijm-vrede.com/>

<http://www.naaldijk.com/plcholder/index.html>

https://hvk-stevens.com/?utm_source=local&utm_medium=organic&utm_campaign=gmb-website

Indicatie kosten Notaris

Op Curaçao worden de notariële tarieven voor de meest voorkomende akten vastgesteld door het Gemeenschappelijk Hof van Justitie. Alle tarieven zijn onderhevig aan 8,5% kantoor- en administratiekosten.

Bij transacties vreemde valuta:

Bij transacties met vreemde valuta wordt NAf. 450,- + 6% OB extra in rekening gebracht aan administratiekosten.

Bij alle transacties:

Bij financiële transacties wordt voor compliance onderzoek minimaal NAf. 250,- + 6% OB in rekening gebracht, een en ander afhankelijk van de complexiteit en omvang van het onderzoek.

Er zijn vaste tarieven, waarbij afwijking naar beneden of naar boven niet mogelijk is. Deze tarieven gelden voor hypotheekakten, overdrachten van onroerende zaken en veilingen. Er zijn ook minimum tarieven vastgesteld voor de behandeling van nalatenschappen, verdeling van vermogen na een echtscheiding, oprichting van naamloze vennootschappen en stichtingen, huwelijkse voorwaarden en testamenten. Alle notariële tarieven zijn onderhevig aan 6% Omzetbelasting. Op iedere akte en op iedere aanhechting moeten zegels worden geplakt en wel NAf. 10,- per A-4. Die zegels zijn niet onderhevig aan omzetbelasting.

Koop en overdracht van onroerende zaken en vestiging van hypotheek

Bij overdrachten van onroerend goed is 4% overdrachtsbelasting verschuldigd over (in principe) de koopsom. Hypotheekakten en akten voor overdracht van onroerende zaken moeten worden ingeschreven bij het kadaster. Daarover zijn inschrijvingskosten verschuldigd. Ook moet de notaris inzage nemen bij het kadaster om bepaalde zaken te controleren. Het kadaster brengt daarvoor ook kosten in rekening.

Pensioenstichtingen – pensioen- B.V.

De totale oprichtingskosten van een pensioenstichting bedragen circa NAf. 2.725,- en die van een pensioen B.V. (of N.V.) of andere N.V. of B.V. circa NAf. 2.725,-.

Overige aktes:

Oprichting N.V./B.V.	f. 2.857,20
Statutenwijziging N.V./B.V.	f. 1.749,10
Aandelenoverdracht	f. 189,-
Oprichting SPF	f. 2.712,20
Aktes	Geschatte totaalprijs
Testament	€200 - €850
Samenlevingscontract	€180 - €600
Koopcontract	€100 - €1100
Leverings- en hypotheekakte	€700 - €1900

De Economische E-Zone in Curaçao

Vanaf 2001 kent Curaçao Economic-Zone (E-zone) faciliteiten. Een E-zone is een stuk terrein of gebouw dat is aangewezen tot E-zone waar handelingen met goederen en diensten kunnen plaatsvinden en waar, of van waaruit, diensten kunnen worden verricht. Binnen deze zone gelden hele gunstige belastingfaciliteiten. Kantoor- en Datacenter Vredenberg bevindt zich in de E-Zone. Meer hierna.

Bedrijven die gevestigd zijn in de goederen E-zones zijn voornamelijk internationaal georiënteerde vennootschappen die Curaçao als doorvoerland gebruiken. De goederen ondergaan handelingen, waarna ze vervolgens worden doorgezonden naar voornamelijk (Latijns) Amerika. In de diensten E-zones treffen we voornamelijk vennootschappen aan die diensten aanbieden via internet. Het is van groot belang dat de diensten gericht zijn op het buitenland. Op zijn hoogst 25% van de omzet mag gegeneerd worden door transacties met inwoners van Curaçao. Bovendien is op de winst die met deze 25% omzet wordt gerealiseerd de winstbelastingfaciliteit niet van toepassing.

In een E-zone kunnen zich alleen rechtspersonen vestigen met een in aandelen verdeeld kapitaal zoals de Curaçaose naamloze vennootschap. Een vennootschap die zich wil vestigen in een E-zone moet een verzoek indienen bij het bestuurscollege. Dit regelt meestal de notaris.

Welke belastingfaciliteiten zijn er onder andere van toepassing?

2% (of 5%) winstbelasting (tot en met het jaar 2025) in plaats van belastingheffing tegen het normale tarief.

- Curaçaose winstbelastingtarief van 25% (2015);
- Vrijstelling van omzetbelasting en vrijstelling van invoerrechten; en
- Specifieke loonbelastingfaciliteit voor werknemers

Exportregeling

Op 1 januari 2014 heeft Curaçao een nieuwe faciliteit ingevoerd voor vennootschappen die gevestigd zijn op Curaçao en zich voor 90% of meer richten op export van goederen en diensten. Deze nieuwe regeling kan een aantrekkelijk alternatief zijn voor vennootschappen die nu nog gebruik maken van het oude offshore regime dat eindigde op 1 januari 2020.

Het ziet met name op vennootschappen die zich bezighouden met internationale handelsactiviteiten, financiële en andere dienstverlening, exploitatie van intellectuele eigendomsrechten en houdsteractiviteiten, maar ook met reparatie- of onderhoudswerkzaamheden in het buitenland of soortgelijke werkzaamheden die plaatsvinden op Curaçao zelf, waarna de gerepareerde goederen Curaçao weer verlaten. De regeling is sterk vergelijkbaar met de E-zone regeling. Onder de exportregeling vallen meer activiteiten, maar er zijn wel strengere eisen omtrent hoeveel bedrijfsactiviteiten daadwerkelijk op of vanuit Curaçao worden uitgevoerd.

Onder deze regeling wordt 5% van het resultaat belast tegen het normale belastingtarief van 25% en 95% wordt belast tegen 10% van 25%. Het effectieve belastingtarief komt daarmee uit op afgerond 3,63% winstbelasting.

Laagbelaste beleggingsvennootschap

Tevens bestaat de mogelijkheid om op Curaçao gebruik te maken van een laagbelaste beleggingsvennootschap. Hierbij wordt de feitelijke leiding van een Nederlandse B.V. naar Curaçao verplaatst. De Nederlandse B.V. verkrijgt hierbij de normale 'onshore' status en wordt beschouwd als zijnde op Curaçao gevestigd.

Na zetelverplaatsing richt de Nederlandse B.V. een Curaçao B.V. op. De Curaçao B.V. kan op verzoek worden vrijgesteld van winstbelasting. Het vermogen van de verplaatste Nederlandse B.V. kan als kapitaal worden gestort in de Curaçao B.V. en rendeert belastingvrij.

Overige aandachtspunten

Hoeveel is de btw op Curaçao?

Op Curaçao geldt een omzetbelasting van 6% (of 7% voor accommodatie) op elke transactie.

Wie is de eigenaar van de NV of BV?

Het kapitaal van een bv is verdeeld in aandelen. Deze zijn in bezit van de aandeelhouders. De hoogste macht ligt bij deze aandeelhouders. Dit betekent dat zij het (stem)recht hebben om beslissingen te nemen over het bedrijf.

Hoeveel geld mag je in een BV hebben?

Excessief lenen van de BV.

Vanaf 1 januari 2024 wordt de grens van onbelast lenen van je eigen BV verlaagd van € 700.000,- naar € 500.000,-.

Wanneer je in 2024 een lening bij de BV hebt van meer dan € 500.000,- wordt het meerdere belast tegen 26,9% inkomstenbelasting alsof het een dividenduitkering betreft.

Heeft Curaçao vermogensbelasting?

Malta kent evenals Curaçao geen vermogensbelasting en derhalve ontbreekt de noodzaak om dit Verdrag eveneens belastingen op het vermogen te laten omvatten. In dit artikel worden de in het Verdrag gehanteerde begrippen gedefinieerd, die inhoudelijk overeenkomen met het OESO-modelverdrag van 2010.

Heeft Curaçao dividendbelasting?

Dat in Curaçao onderscheidenlijk Sint Maarten met de naar een percentage van 8,3 percent ingehouden dividendbelasting formeel of in feite niet zodanig rekening wordt (is) gehouden dat de feitelijke gecombineerde belastingdruk van woonstaat en bronstaat tezamen op het dividend lager is of wordt dan 8,3%.

Is Curaçao een belastingparadijs?

Hoewel Curaçao gunstige belastingvoorwaarden biedt, verschilt het van traditionele belastingparadijzen. In tegenstelling tot de Britse Maagdeneilanden of de Kaaimaneilanden, die geen vennootschapsbelasting hebben, hanteert Curaçao een gematigd tarief. Het belastingstelsel van Curaçao is meer afgestemd op rechtsgebieden als Malta of Cyprus.

Wat is het beste belastingparadijs in het buitenland?

Hongkong staat bovenaan de lijst met meer dan \$2,8 biljoen aan offshore vermogen. Het gebied heeft een robuuste bankinfrastructuur en een bedrijfsvriendelijke omgeving. Bovendien stelt de Offshore Profit Tax Claim offshore-eigenaren in staat om 0% belasting te betalen over offshore-inkomsten.

Kantoren & Data centrum E-Zone Vredenberg



E-Commerce Park is located in Curaçao and was established in 1999, giving follow up to the public-private initiative to make Curaçao one of the E-Commerce centers of the region. The local Government wanted to attract high-end IT and E-Commerce businesses and for that purpose introduced the E-Commerce legislation, recognizing the digital signature as part of its Trade legislation.

Construction of the first phase of this High Tech park started in the winter of 2000. This phase consisted of a purpose built Data Center, with a capacity of 110 cabinets, as well as a 29,000 square foot Office Campus, to house call center and companies demanding high availability of internet and infrastructure. E-Commerce Park guarantees its customers a minimum of N+1 redundancy and is categorized as a Tier III data center. A major 10,000+ square foot annex to the original facility was completed and opened late 2008. Besides providing solutions to the e-zone businesses, the new facility was built to provide superior Business Continuity and Disaster Recovery solutions to the local and regional companies. The new

complex is currently housing the landing station of Columbus Networks as well the CAR-IX internet exchange and POPs of the majority of the telecom licensees of the Netherlands Antilles.

ECP is proud of its success and the professionalism with which we serve hundreds of web based services with our professional staff of 22.

E-Commerce Park N.V.

E-Zone Vredenberg - Curacao - Caribbean

Tel: +5999 4338808

Fax: +5999 4338809

Email: info@e-commercepark.com

Wat zegt de Belastingdienst over de SPF?



KG:052:2022:10 Stichting Particulier Fonds, top van een concern, interne reorganisatie vrijstelling overdrachtsbelasting
Laatste update 24-03-2023.

Aanleiding

U heeft het voornemen een aantal onroerende zaken over te dragen aan een nieuw op te richten vennootschap waarvan hij direct of indirect de aandelen houdt. Ten einde mogelijke dubbele heffing van overdrachtsbelasting te voorkomen bij verdere herstructurering gaat de gedachte uit naar het vormen van een concern met als topvennootschap een Stichting Particulier Fonds, opgericht naar het recht van Curaçao.

Vraag

Kan, in het kader van de toepassing van de vrijstelling bij interne reorganisatie als bedoeld in artikel (hierna: art.) 15, lid 1, aanhef en letter h van de Wet op belastingen van rechtsverkeer (hierna: WBR), een Stichting Particulier Fonds (hierna: SPF), opgericht naar het recht van Curaçao, top van een concern zijn voor toepassing van art. 5b van het Uitvoeringsbesluit belastingen van rechtsverkeer (hierna: UB BR) en, zo ja, onder welke voorwaarden?

Antwoord

Nee. De SPF opgericht naar het recht van Curaçao, is naar zijn aard en inrichting niet vergelijkbaar met de Nederlandse stichting noch met één van de andere in lid 9 van artikel 5b UB BR genoemde Nederlandse rechtsvormen, en kan derhalve geen top van een concern zijn voor de toepassing van art. 5b UB BR. Een essentieel kenmerk van de Nederlandse rechtsvorm stichting is het uitkeringsverbod. Nu een SPF een dergelijk essentieel kenmerk niet kent, volgt de conclusie dat de SPF naar zijn aard niet vergelijkbaar is met de Nederlandse stichting.

Beschouwing

Een SPF, opgericht naar het recht van de Nederlandse Antillen, is een buitenlandse rechtspersoon, die alleen als top van een concern kan worden aangemerkt als die naar aard en inrichting vergelijkbaar is met één van de in lid 9 van artikel 5b UB BR genoemde Nederlandse rechtsvormen: de naamloze vennootschap (hierna: NV), de besloten vennootschap (hierna: BV), de open commanditaire vennootschap, andere vennootschappen welke kapitaal geheel of ten dele in aandelen is verdeeld, inclusief de vereniging, coöperatie en onderlinge waarborgmaatschappij met een in aandelen verdeeld kapitaal, alsmede een stichting of vereniging zonder een in aandelen verdeeld kapitaal indien deze stichting of vereniging de functie van topvennootschap vervult.

Een SPF, een rechtspersoon zonder leden, zonder een in aandelen verdeeld kapitaal en met de bevoegdheid om uitkeringen te doen, zonder dat is vereist dat deze uitkeringen een ideële of sociale strekking hebben en zonder enige beperking ten aanzien van de persoon/personen die worden begunstigd, is naar aard en inrichting niet vergelijkbaar met een of meer van de genoemde Nederlandse rechtsvormen, in het bijzonder ook niet met de Nederlandse stichting.

Zie in dit kader ook rechtbank Zeeland-West-Brabant in een uitspraak voor de vennootschapsbelasting (ECLI:NL:RBZWB:2021:3286):

“4.6 Naar het oordeel van de rechtbank is belanghebbende [een SPF] niet vergelijkbaar met een naar Nederlands recht opgerichte stichting. Een naar Nederland recht opgerichte stichting mag op grond van artikel 2:285, lid 3 van het Burgerlijk Wetboek niet ten doel hebben het doen van uitkeringen aan oprichters of aan hen die deel uitmaken van de organen of anderen, tenzij die uitkeringen van ideële of sociale strekking zijn. Dit zogenoemde uitkeringsverbod is voor een stichting essentieel. (...)”.

De SPF is in 1998 als civielrechtelijk alternatief voor de Anglo-Amerikaanse trust op de Nederlandse Antillen geïntroduceerd. Deze nieuwe rechtsvorm is er op aandringen van de Antilliaanse offshore-sector gekomen. Daartoe is een wijziging van de Landsverordening op de stichtingen 1967 doorgevoerd. Op 1 maart 2004 is de SPF opgenomen in art. 2:50 en verder Burgerlijk Wetboek Nederlandse Antillen. Na de herziening van de staatsinrichting per 10 oktober 2010 is deze rechtsvorm opgenomen in onder andere het Burgerlijk Wetboek van Curaçao (hierna: BW-C).

Zie hiervoor: ECLI:NL:PHR:2019:267, onderdeel 3.1.

Een SPF is – evenals een reguliere stichting – een bij notariële akte opgerichte rechtspersoon die geen leden of aandeelhouders kent en met behulp van een daartoe bestemd vermogen een in de statuten vermeld doel beoogt te verwezenlijken (art. 2:50 lid 1 en lid 3 BW-C). Een SPF mag niet tot doel hebben een bedrijf uit te oefenen (art. 2:50 lid 6

BW-C). Niet als 'bedrijf' wordt aangemerkt een SPF die (i) haar eigen kapitaal belegt, (ii) een belang in andere rechtspersonen houdt of (iii) als commandiet deelneemt in een commanditaire vennootschap (art. 2:50 lid 7 BW-C).

Art. 2:50, lid 4 BW-C maakt voor de SPF een uitzondering op het algemeen voor stichtingen geldende uitkeringsverbod. Dit betekent dat het de SPF is toegestaan om uitkeringen te doen, zonder dat is vereist dat de uitkeringen een ideële of sociale strekking hebben en zonder enige beperking ten aanzien van de persoon/personen aan wie de uitkeringen worden gedaan. Zie hiervoor: ECLI:NL:PHR:2019:267, onderdelen 3.2 en 3.3.

Het recht van Curaçao maakt het mogelijk om (particulier) vermogen in de SPF af te zonderen, waarbij rechten aan de oprichter(s) of aan anderen op dit vermogen worden toegekend. Dit komt met name tot uitdrukking in de rechten, die aan de zogenaamde oprichter kunnen worden toegekend. Daarnaast is het mogelijk, dat oprichtersbewijzen op het ingebrachte vermogen worden toegekend.

Indien de SPF aan de oprichter belangrijke rechten toekent, geldt het volgende. De oprichter is het hoogste orgaan binnen SPF, de oprichter kan begunstigen aanwijzen en kan op juridisch eenvoudige wijze zijn rechten overdragen. Verder is de oprichter bevoegd tot het wijzigen van de statuten alsmede tot liquidatie en vereffening van de SPF.

Het Nederlands recht kent een dergelijke rechtsvorm niet, hetgeen een uitdrukkelijke keuze van de wetgever is geweest. De wetgever was bevreesd dat invoering van de trust, zoals een SPF, tot misbruik, belastingontduiking en belastingontwijking zou kunnen leiden. Zie Advocaat-Generaal mr. Hartlief, conclusie 17 juni 2016, ECLI:NL:PHR:2016:521, onderdeel 4.15:

"Voordat ik daaraan toekom, merk ik volledigheidshalve op dat Nederland geen met de SPF vergelijkbare rechtsvorm kent. In het kader van de totstandkoming van de, inmiddels vanwege de invoering van Boek 10 BW alweer ingetrokken, Wet conflictenrecht trusts is aangegeven dat de trust om twee redenen niet in Nederland geïntroduceerd. In de eerste plaats zou een trust moeilijk met het Nederlandse goederenrecht te verenigen zijn. In de tweede plaats zou invoering van een trust tot misbruik, belastingontduiking en belastingontwijking kunnen leiden (Kamerstukken II, 1992-1993, 23027, nr. 3, p. 3, Memorie van Toelichting Wet conflictenrecht trusts.)(...)"

Voor stichtingen bestaan (dwingend) wettelijke beperkingen, waardoor het niet mogelijk is om een stichting op dezelfde wijze als de SPF in te richten voor particuliere vermogensafzondering. In het bijzonder geldt naar Nederlands recht dat het doel van de stichting niet mag inhouden het doen van uitkeringen aan oprichters of aan hen die deel uitmaken van haar organen noch ook aan anderen, tenzij wat deze laatsten betreft de uitkeringen een ideële of sociale strekking hebben (art. 2:285, lid 3, BW). Dat is een wezenlijk verschil met de SPF. De vraag is dan of de SPF door dit verschil anders van aard en inrichting is dan de Nederlandse stichting. De toets is immers: 'vergelijkbaar naar aard en inrichting'. De toets is niet: is er sprake van een buitenlandse rechtspersoon die via aandelenbezit een belang kan houden in een andere vennootschap?

In dit verband verdient voorts aandacht het arrest van HR 7 oktober 2016, ECLI:NL:HR:2016:2285. (Resort Of The World N.V. - Stichting Particulier Fonds Private Fund Maple Leaf Foundation).

Deze zaak betrof een SPF opgericht naar het recht van Sint Maarten. Het geschil betrof de vraag, kort samengevat, of de SPF jegens een schuldeiser van een natuurlijke persoon (de oprichter/bestuurder/begunstigde van de SPF) aansprakelijk was uit hoofde van het leerstuk 'vereenzelviging' met de natuurlijke persoon. Alvorens de cassatiemiddelen te bespreken overwoog de HR als volgt:

"3.4.1. Maple Leaf is een stichting particulier fonds, als bedoeld in art. 2:50 en 50a Burgerlijk Wetboek Sint Maarten (BWSM). Deze rechtsvorm (...) onderscheidt zich van de reguliere stichting slechts hierin dat voor deze stichtingsvorm niet geldt het – overeenkomstig het Nederlandse recht (art. 2:285 lid 3 Burgerlijk Wetboek) – voor stichtingen in het algemeen bestaande verbod uitkeringen te doen aan oprichters of aan hen die deel uitmaken van haar organen of ook aan anderen, tenzij wat deze laatsten betreft de uitkeringen een ideële of sociale strekking hebben (art. 2:50 lid 4 BWSM).

3.4.2 (...) In het licht van het bovenstaande stelt de Regering voor in het recht van de Nederlandse Antillen een regeling op te nemen betreffende een "Private Foundation" in de rechtsvorm van een stichting aan te duiden als "particulier fonds". (...)

3.4.3 Uit de wettelijke regeling en de toelichting daarop vloeit voort dat het gebruik van de rechtsvorm stichting particulier fonds weliswaar niet bij uitsluiting aan het rechtsverkeer binnen de 'financiële offshore' is voorbehouden, maar dat de wetgever misbruik of oneigenlijk gebruik van deze stichtingsvorm heeft willen voorkomen, met het oog waarop de nieuwe rechtsvorm is ingebed in het algemene rechtspersonenrecht."

De overweging van de Hoge Raad dat de SPF een stichting is die 'slechts' van de reguliere stichting verschilt doordat voor deze stichtingsvorm het voor stichtingen in het algemeen geldende uitkeringsverbod niet geldt, brengt, mede in het licht van de door de Hoge Raad aangehaalde toelichting (rechtsoverweging 3.4.2), tot uitdrukking dat de SPF een stichting is die op één onderdeel (het uitkeringsverbod) afwijkt van het normaaltype stichting. Het is een gekwalificeerde (of 'bijzondere') stichtingsvorm.

Het is onduidelijk welke betekenis aan de vaststelling van het verschil tussen de gewone stichting en de SPF toekomt. Denkbaar is dat de Hoge Raad de geconstateerde afwijking onbeduidend vindt ('slechts'). Gelet op het feit dat het hier gaat om een inleidende overweging is deze conclusie bepaald niet dwingend. Het is ook denkbaar dat de Hoge Raad alleen het verschil tussen de hoofdvorm stichting en de bijzondere vorm SPF wilde benadrukken zonder (impliciete) waardering van dit verschil. In de over het arrest verschenen literatuur wordt er in het geheel geen aandacht aan geschonken. Zie hiervoor: JBN 2012/42, Brzezinski, M.C.; NJ 2017/124 met annotatie van P. van Schilfgaarde; Ondernemingsrecht 2017/7 met annotatie van S.M. Bartman; JIN 2016/225 met annotatie van G.J. de Bock; HR 7 oktober 2016, ECLI:NL:HR:2016:2285, RN 2016/105; JOR 2016/325, met noot van B.M. Katan.

Samenvattend kan over de aard en de inrichting van de SPF het volgende worden geconcludeerd:

Een SPF is in wezen een bijzondere stichting, namelijk een stichting die wordt gebruikt voor privédoeleinden en niet voor het algemeen nut. De SPF biedt - in afwijking van de stichting - de mogelijkheid vermogen te vormen ten behoeve van de uiteindelijk gerechtigde en aan hem/haar of zijn of haar familieleden uitkeringen te doen. Het voor de Nederlandse stichting geldende uitkeringsverbod geldt niet voor de SPF.

De SPF kent voor het overige weinig kosten en weinig formele belemmeringen: zo hoeft er geen jaarrekening te worden opgesteld en vermogensopstellingen hoeven niet te worden gedeponereerd.


Wat de bevoegdheid van de SPF betreft om uitkeringen te doen aan anderen dan - kort gezegd - goede doelen, kan men de SPF vergelijken met de kapitaalvennootschappen, NV en BV, die ook die bevoegdheid hebben. Een verschil met de NV en de BV is evenwel dat de SPF geen in aandelen verdeeld kapitaal heeft, dus geen aandeelhouders. Overdracht van aandelen in een SPF is dan ook niet aan de orde. De macht om te beschikken over het vermogen van de SPF ligt in principe bij het bestuur van de SPF. Overdracht van die macht kan dus geschieden door bestuursoverdracht. Een SPF kan, wegens het ontbreken van een in aandelen verdeeld vermogen, niet worden aangemerkt als een rechtspersoon als bedoeld in art. 4 van de WBR. Heffing van overdrachtsbelasting bij overdracht van een SPF op grond van art. 4 van de WBR is dan ook niet mogelijk, ook niet als de SPF deelnemingen heeft in een onroerendezaakrechtspersoon (hierna: OZR).

Het voorgaande brengt met zich mee dat de SPF als special purpose vehicle gebruikt kan gaan worden om de exploitatieresultaten en de te gelde gemaakte waardeinstijging van (zonder heffing van overdrachtsbelasting binnen concern verkregen) vastgoed uit te keren aan derden (zonder ideële strekking).

Conclusie: Voor de toepassing van artikel 5b UB BR is de SPF naar het recht van Curaçao vanwege de hiervoor genoemde redenen en de hoge mate van flexibiliteit qua inrichting (ook) naar aard en inrichting niet vergelijkbaar met de Nederlandse stichting.

Vergelijking Nederland & Zwitserland

Zwitserland wordt door Europa niet gezien als een belastingparadijs maar is dat wel. In Zwitserland zijn de Kantons zelfstandig wat tarieven betreft. Aantrekkelijke Kantons zijn o.a. Wallis en Zug. Hierbij een vergelijking.

			
FINANCE ZWITSERLAND - NEDERLAND			
Onderwerp	Swiss	Dutch	
Kantonaal geregeld	2024	2024	
BTW tarief	8,1%	21%	
Laag tarief	2,6%	6%	
Dividend belasting	35% - 15%	15%	
Winstbelasting ZUG	11,5%	15-25%	
Vermogensbelasting	0,13% tot 1,1%	36%	
OG Overdrachtsbelasting	0%	10,4%	
Woning Wallis	0,015%	2,00%	
Erfbelasting OG Wallis	Nvt	50%	
Inkomstenbelasting	11,50%	€ 73.032	Daarboven
		36,93%	49,50%
Paspoort na 5 jaar			
Kantons: Wallis & Zug	Voordeligste		



Assistentie in Nederland

MacKAY Business Management kan u assisteren bij de inrichting van rechtspersonen in Curaçao en faciliteren bij het Vredenberg Data Center. De kosten zijn afhankelijk van de hoeveelheid werk en reis- & verblijfskosten in Curaçao voor overleg met de notaris.

Mob 0642 849 910

Voor Zwitserland:

MacKinlay Legal & Financial Consultants
Mob NL 06 360 160 80