

MEMORANDUM

ONDERWERP : De Stichting Particulier Fonds  
DATUM : Augustus 2013  
VAN : Xandra M. Kleine-van Dijk

---

**Algemeen**

De Stichting Particulier Fonds (hierna: "SPF") is per 31 oktober 1998 geïntroduceerd en de wettelijke bepalingen zijn, na een aantal wijzigingen, sinds 1 maart 2004 te vinden in boek 2 van het "nieuwe" Burgerlijke Wetboek. Ze gelden sinds 10 oktober 2010 voor de autonome landen binnen het Koninkrijk der Nederlanden: Curaçao en St. Maarten en tevens voor de Caribische eilanden Bonaire, Saba en St Eustatius, die sinds 10 oktober 2010 openbare lichamen (bijzondere gemeenten) van Nederland zijn.

De SPF bezit rechtspersoonlijkheid, maar bezit geen aandelenkapitaal waardoor de inbrenger dan ook definitief de eigendom over de goederen die ingebracht worden in de SPF in principe verliest. De SPF wordt als zodanig bij notariële akte opgericht. De SPF kent geen leden of aandeelhouders en beoogt met behulp van een daartoe bestemd vermogen een in de statuten vermeld doel te verwezenlijken. Er kan geen fiscaal gefacilieerd pensioen worden opgebouwd in een SPF, maar het is wel mogelijk de aandelen in een pensioenvennootschap op een later moment, na opbouw van de voorziening, over te dragen aan een SPF. Voorts geniet de SPF geen bescherming op grond van de Belastingregeling van het Koninkrijk, nu de SPF in principe niet onderworpen is aan winstbelasting.

De statuten moeten tenminste bevatten de naam van de SPF, het woord SPF of een vertaling daarvan als deel van de naam, het doel van de SPF, de wijze van benoeming en ontslag van bestuurders, het land/eilandgebied waar de SPF haar zetel heeft en de bestemming van het overschot na vereffening in geval van ontbinding van de SPF. Voorts kunnen de statuten van de SPF in beginsel door haar organen slechts worden gewijzigd, indien en voor zover de statuten daartoe de mogelijkheid bieden. De persoonlijke gegevens van de oprichters en de

persoonlijke gegevens van iedere bestuurder, toezichthouder en anderen- die vertegenwoordigingsbevoegdheid hebben van de SPF dienen in de openbare registers van de Kamer van Koophandel te worden ingeschreven.

De vrijheid om de statuten van een SPF naar eigen wens in te richten is groot. Dit geldt niet alleen voor de interne taakverdeling en de wijze van benoeming en ontslag van de betrokkenen, maar ook de wijze waarop het vermogen van de SPF wordt geïnvesteerd en de uitkeringen worden gedaan. Er zijn geen uitkeringsverboden. Het bestuur van de SPF is bevoegd om over het vermogen te beschikken.

De SPF mag geen bedrijf uitoefenen. Volgens de wet oefent de SPF geen bedrijf uit indien:

- de SPF deelneemt in een commanditaire vennootschap als een commanditaire (stille) vennoot; of
- de SPF een belang houdt in een andere rechtspersoon; of
- de SPF zich bezighoudt met belegging van haar kapitaal (mits het normaal vermogensbeheer niet wordt overschreden).

## **Curaçaose belastingheffing**

### *Winstbelasting*

De SPF is objectief vrijgesteld van de Curaçaose winstbelasting, mits de SPF geen winsten behaalt door het uitoefenen van een bedrijf. Indien de SPF wel een bedrijf uitoefent wordt de SPF met Curaçaose winstbelasting belast tegen een tarief van 27,5%. De definitie van uitoefening van een bedrijf staat niet vermeld in de winstbelasting, maar wel in het "nieuwe" Boek 2 zoals hierboven weergegeven en dat geeft een afbakening. Tevens vindt nadere invulling plaats door jurisprudentie waarin een bedrijf is gedefinieerd als: een duurzame organisatie van arbeid en kapitaal die deelneemt aan het economische verkeer, waarbij wordt beoogd winst te behalen. Aan voormelde voorwaarden moet cumulatief worden voldaan. Hierna volgen enkele voorbeelden uit de rechtspraak waaruit blijkt wanneer er wel of geen sprake is van het uitoefenen van een bedrijf:

- Indien er gedurende een aantal jaren positieve resultaten worden behaald alhoewel er geen sprake is van een winststreven, loopt men het risico dat de activiteiten op enig moment als het uitoefenen van een bedrijf worden aangemerkt.
- Indien er niet wordt deelgenomen aan het economische verkeer, maar wel een positief resultaat wordt behaald, is er geen sprake van het uitoefenen van een bedrijf.

De belastinginspecteur van Curaçao is overigens veelal bereid zekerheid te geven of bepaalde activiteiten wel of niet aangemerkt zullen worden als een bedrijf. Hierdoor kan er zekerheid vooraf worden verkregen.

De SPF hoeft in beginsel geen aangiftebiljet winstbelasting in te dienen. De belastingdienst kan een aangiftebiljet winstbelasting uitreiken, bijvoorbeeld om te toetsen of de SPF wel of geen bedrijf uitoefent. Een eenmaal uitgereikt aangiftebiljet moet wel getekend worden ingediend bij de belastingdienst. Als bijlage bij het aangiftebiljet dient een kopie van de jaarstukken of vermogensopstelling te worden gevoegd. Indien de SPF een afspraak heeft met de inspectie ("tax ruling") dan kan die ook bijgevoegd worden. De SPF moet zelf om een aangiftebiljet verzoeken als zij belastingplichtig is. In de praktijk wordt steeds aan een nieuw opgerichte SPF een aangiftebiljet uitgereikt. Mocht uit de daarin opgegeven informatie blijken dat er geen bedrijf wordt uitgeoefend dan kan verwacht worden dat het uitreiken van biljetten wordt gestaakt voor de komende 3 tot 5 jaren.

Sinds 1 mei 2013 is het bestuur van een SPF verplicht in zijn administratie vast te leggen wie de uiteindelijke gerechtigden tot zijn vermogen zijn. Hierbij is bepaald dat alle natuurlijke personen die op basis van de statuten of op grond van een overeenkomst of anderszins recht hebben op uitkeringen uit het eigen vermogen de uiteindelijk gerechtigden zijn. Toch kan het zijn dat deze niet aan te wijzen zijn. Dan is het logischer de inbrenger van het vermogen vast te leggen zoals dat volgens de wet voor de discretionaire trust is bepaald. Waarschijnlijk zal de wet op dit punt worden gewijzigd.

#### *Keuzeregime sinds 1 januari 2011*

De winstbelastingwet biedt aan een SPF de mogelijkheid te kiezen om belast te worden als een zogenaamd doelvermogen waardoor over de reguliere inkomsten en de vermogenswinsten een

effectieve belasting wordt geheven van 10%. NB Winst behaalt met de uitoefening van een bedrijf wordt belast tegen het reguliere tarief van de winstbelasting.

Het begrip 'doelvermogen' wordt in de winstbelastingverordening geïntroduceerd als: "een SPF welke op een daartoe aan de Inspecteur gedaan v erzoek als zodanig is aangewezen".

De status van doelvermogen wordt verleend voor een termijn van minimaal drie jaren. Daarna kan naar keuze in enig boekjaar worden verzocht om niet langer als doelvermogen te worden aangemerkt.

### *Omzetbelasting*

Sinds 1 januari 2012 kan een SPF te maken krijgen met de omzetbelasting. Sinds die datum is het ondernemers-begrip uitgebreid. Een ieder die een vermogensbestanddeel exploiteert om er duurzaam opbrengst uit te verkrijgen wordt vanaf die datum als ondernemer voor de omzetbelasting aangemerkt. Die ieder zal daardoor omzetbelasting in rekening moeten brengen bij het in rekening brengen van een vergoeding. De omzetbelasting wet kent ook een aantal vrijstellingen ten aanzien van onroerende zaken. Deze bepalingen kunnen ook effect hebben op de positie van de SPF afhankelijk van de bezittingen en de wijze van beleggen.

### *Curaçaose schenkingsrecht*

De SPF kan schenkingen doen aan zowel ingezetenen als niet ingezetenen van Curaçao zonder dat deze personen Curaçaose schenkingsrecht schuldig worden. De wet bevat expliciet een vrijstelling. Als de SPF schenkingen ontvangt is alleen Curaçaos schenkingsrecht verschuldigd als de schenker een ingezetene van Curaçao is. Het tarief is in dat geval 25%.

Ook kan het verstandig zijn meteen bij de start van een project deze in te brengen in een SPF zodat de ingebrachte waarde laag is en dus ook een eventuele heffing laag zal zijn. Hierbij zal uiteraard ook aandacht moeten worden besteed aan het eventuele schenkingsrecht in het woonland van de schenker.

Vermogensbestanddelen kunnen het beste worden ingebracht via schenkingen, mits het gaat om niet ingezetenen van Curaçao. Er is dan geen schenkingsrecht verschuldigd in Curaçao.

Als het om ingezetenen van Curaçao gaat kan vermogen het beste worden ingebracht via verkoop van vermogensbestanddelen aan de SPF. De verkoop moet dan wel onder zakelijke voorwaarden geschieden, anders geeft voormelde verkoop aanleiding tot het aannemen van een schenking door de inbrenger aan de SPF.

Ook kan inbreng middels een al dan niet renteloze lening een mogelijkheid zijn om toekomstige aangroei in een SPF te laten plaatsvinden.

#### *Inkomstenbelasting*

Met ingang van 1 januari 2012 worden naast periodieke uitkeringen uit een SPF ook de éénmalige uitkering belast met inkomstenbelasting als de ontvanger een inwoner van Curaçao is.

### **De SPF en praktische toepassingen**

#### *Estate Planning*

De SPF kan gebruikt worden voor het afzonderen en overhevelen van vermogen ten behoeve van de volgende generatie. Daarnaast kan de SPF tevens gebruikt worden voor bescherming van het familievermogen opdat dit niet uiteenvalt door bijvoorbeeld geschillen tussen erfgenamen. De SPF kan daarnaast ook gebruikt worden om vermogen te beschermen tegen verschillende risico's zoals claims die voortvloeien uit beroepsaansprakelijkheden.

#### *Passieve Houdsteractiviteiten*

Een SPF kan aandelen houden in een vennootschap met een in aandelen verdeeld kapitaal, mits de SPF een zogenaamde passieve houdster is. Voor de vraag of sprake is van passieve houdsteractiviteiten dient de betrokkenheid van de SPF bij de deelneming te worden beoordeeld. Er is in beginsel sprake van passieve houdsteractiviteiten indien de directie van de SPF niet de feitelijke leiding voert over de deelneming en dus niet kan beslissen en beschikken over de middelen en activiteiten. Indien de directie van de SPF uit andere personen bestaat dan de directie van de deelneming wijst dit veelal op passieve houdsteractiviteiten.

### *Passieve financieringsactiviteiten*

Een SPF kan leningen verstrekken aan al dan niet gelieerde partijen. Hierbij kan vermogen worden ingeleend door de SPF en vervolgens worden doorgeleend. Indien een SPF leningen verstrekt is geen sprake van het uitoefenen van een bedrijf indien sprake is van passieve financieringsactiviteiten. Van passieve financieringsactiviteiten kan bijvoorbeeld sprake zijn indien de SPF geen of weinig risico loopt over het uitgeleende bedrag. Risico's kunnen bijvoorbeeld worden afgedekt door voldoende zekerheden van de inlener.

### *Beleggingsactiviteiten*

Een SPF kan haar activa beleggen in bijvoorbeeld effecten, obligaties, spaarrekeningen en andere beleggingsmiddelen. Indien een SPF beleggingsactiviteiten uitoefent is er geen sprake van de uitoefening van een bedrijf.

Een SPF kan tevens onroerend goed houden. Er is geen sprake van bedrijfsmatige exploitatie indien het onroerend goed ter belegging wordt aangehouden en de SPF zich dus niet actief bezig houdt met exploitatie activiteiten zoals het verrichten van regelmatige aan- en verkopen etc. Indien meerdere onroerende goederen worden gehouden door de SPF kan de grens naar een bedrijfsmatige exploitatie eerder worden overschreden dan in geval van het houden van een enkel onroerend goed.

Het exploiteren van onroerend goed door de SPF kan mogelijk wel tot omzetbelasting heffing leiden. Het omzetbelasting tarief bedraagt 6%. Er is een vrijstelling van omzetbelasting voor langdurige verhuur van onroerende zaken, welke zijn ingericht, bestemd en door de huurder worden gebruikt voor permanente bewoning.

### *Verzekeringen en lijfrenten*

Verzekeringopolissen en lijfrentepolissen kunnen worden ingebracht in een SPF dan wel afgesloten met een SPF, mits sprake is van een beperkte kring van gerechtigden bijvoorbeeld

een familiekring. De SPF kan zich bijvoorbeeld bezig houden met het beleggen van middelen ter dekking van lijfrente termijnen die te zijner tijd door de SPF worden uitgekeerd.

#### *Algemeen maatschappelijk belang*

Vermogen kan in een SPF worden ingebracht dat is bestemd voor het verstrekken van bijdragen aan een algemeen nut beogende instelling, een kerkelijke, levensbeschouwelijke, charitatieve, culturele of wetenschappelijke instelling.

Indien de SPF actief is ten behoeve van algemeen maatschappelijke belangen is geen sprake van het uitoefenen van een bedrijf. Denk in dit verband bijvoorbeeld aan opties op grond of gebouwen, die als gevolg van bestemmingswijzigingen of andere marktfactoren een aanzienlijke waardevermindering kunnen ondergaan.

#### **Conclusie**

We adviseren om een ruling aan te vragen bij de belastingdienst in ieder geval waar twijfel kan bestaan of de SPF een bedrijf uitoefent. De ruling kan specifiek worden geformuleerd op de specifieke feiten van het geval. Hiermee kan vooraf zekerheid worden verkregen en toekomstige nadelige gevolgen worden vermeden.

Deze informatie over de Curaçaose SPF is een algemene behandeling van de voorwaarden en de belastingheffing. Voor het daadwerkelijk maken van de keuze om een SPF op Curaçao (of Sint Maarten) op te zetten is gedegen juridisch en fiscaal advies aan te bevelen.

Bij de samenstelling van dit memo is de grootst mogelijke zorg in aanmerking genomen doch Tax-Insight B.V. kan geen aansprakelijkheid aanvaarden voor onjuistheden.