



TAX LAWYERS  
AND TAX  
CONSULTANTS

# STICHTING PARTICULIER FONDS \*

## Indeling

1	Inleiding.....	3
2	Algemene aspecten en formele aspecten van de SPF .....	3
3	Nederlands-Antilliaanse belastingheffing .....	4
4	Uitoefenen van een bedrijf .....	4
5	Praktische Toepassingen.....	5
6	Tax ruling: wel of niet .....	8
7	Overige aandachtspunten .....	9
8	Slotopmerkingen / voorbehouden .....	10



## 1 Inleiding

Het doel van dit memorandum is om inzicht te geven over de praktische toepassingsmogelijkheden van een Stichting Particulier Fonds (hierna: SPF), gezien vanuit fiscale optiek.

## 2 Algemene aspecten en formele aspecten van de SPF

De SPF is per 31 oktober 1998 in de Landsverordening op de Stichtingen opgenomen. De SPF is een bijzondere vorm van de rechtsfiguur stichting. De oprichter heeft een zeer grote vrijheid om de SPF in te richten op de door hem gewenste wijze. Aan het bestuur kunnen zeer specifieke en bindende instructies worden gegeven door de oprichter over het doen van uitkeringen uit het vermogen van de SPF. De SPF kent geen uitkeringsverboden zoals de “gewone” stichting die kent.

De SPF moet worden opgericht bij notariële akte door een Nederlands Antilliaanse notaris. De SPF dient een in de Nederlandse Antillen gevestigde bestuurder of gevolmachtigde te hebben. De oprichtingsakte van de SPF moet de statuten bevatten. In de statuten moet zijn opgenomen: de naam stichting of private foundation, met het woord stichting of private foundation als deel van de naam, het doel en de wijze van benoeming van de bestuurders. De private foundation dient te worden ingeschreven in het stichtingenregister bij de Kamer van Koophandel op de Nederlandse Antillen.

De SPF kent derhalve een zeer grote flexibiliteit qua inrichting. Deze flexibiliteit, in combinatie met de rechtspersoonlijkheid van een stichting, maakt de SPF een zeer aantrekkelijk alternatief voor de trust.



### 3 Nederlands-Antilliaanse belastingheffing

Nederlands Antilliaanse fiscale aspecten komen veelal eerst aan de orde indien de oprichter of begunstigden ingezetenen van de Nederlandse Antillen zijn. In de praktijk zullen veelal de oprichter of begunstigden juist geen ingezetenen van de Nederlandse Antillen zijn.

#### *Nederlands-Antilliaans schenkingsrecht*

Inbreng van vermogen in een SPF door een ingezetene van de Nederlandse Antillen wordt belast met 25% schenkingsrecht. Inbreng van vermogen door een niet- ingezetene van de Nederlandse Antillen is vrijgesteld van Nederlands Antilliaans schenkingsrecht. Elke uitkering uit een SPF is vrijgesteld van Nederlands Antilliaans schenkingsrecht. Er zijn geen uitkeringsverboden.

#### *Nederlands Antilliaanse winstbelasting*

De SPF is objectief vrijgesteld van Nederlands Antilliaanse winstbelasting. Een voorwaarde voor deze vrijstelling is dat de SPF geen winsten behaalt door het uitoefenen van een bedrijf. In paragraaf 4 gaan we verder in op hetgeen wordt bedoeld met de uitoefening van een bedrijf.

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 uitgereikt aangiftebiljet dient te worden ondertekend en te worden ingediend bij de belastingdienst. Als bijlage bij het aangiftebiljet dient een kopie van de tax ruling of jaarstukken / vermogensopstelling te worden gevoegd. Tevens moet de SPF zelf om een aangiftebiljet verzoeken als zij belastingplichtig is.

### 4 Uitoefenen van een bedrijf

Indien een bedrijf wordt uitgeoefend is de SPF on-derworpen aan de Nederlands Antilliaanse winstbelasting. Het winstbelastingtarief bedraagt dan 34,5%. Van belang is om vast te stellen wanneer een bedrijf wordt uitgeoefend. Een definitie van uitoefening van een bedrijf is niet in de wet vermeld. Op basis van de jurisprudentie kan onder de uitoefening van een bedrijf worden verstaan: het behalen van winst door middel van een organisatie van kapitaal en arbeid die deelneemt aan het economische verkeer, waarbij wordt beoogd winst te behalen. Aan al deze voorwaarden dient cumulatief te worden voldaan. In de rechtspraak zijn vele uitspraken geweest over het begrip uitoefening van een bedrijf.

Aan deze rechtspraak kan het volgende worden ontleend:

- Indien de werkzaamheden die van normaal vermogensbeheer niet te boven gaan is geen sprake van het uitoefenen van een bedrijf. Ook indien nauwelijks invloed kan worden uitgeoefend op het te behalen resultaat, bijvoorbeeld in geval van beleggen, is geen sprake van het uitoefenen van een bedrijf.
- Indien niet wordt deelgenomen aan het economisch verkeer, maar wel een positief resultaat wordt behaald, is geen sprake van de uitoefening van een bedrijf. Een behaald resultaat is in dat geval vrijgesteld van winstbelasting.
- Indien geen sprake is van een winststreven, maar wel gedurende een aantal jaren positieve resultaten worden behaald, kunnen de activiteiten op enig moment als het uitoefenen van een bedrijf worden aangemerkt.



## 5 Praktische Toepassingen

In zijn algemeenheid kan een SPF gebruikt worden voor vrij-wel alles waarvoor ook een trust gebruikt wordt, zoals vermogens-bescherming en estateplanning. Daarbij heeft de SPF dan in de ogen van velen het voordeel dat sprake is van rechtspersoonlijkheid, namelijk de stichtingsvorm. De gebruikelijke belemmeringen van een stichting zijn niet aanwezig aangezien een SPF zeer flexibel is voor wat betreft inrichting en doen van uitkeringen.

Naast de gebruikelijke trust-toepassingen kan voor de SPF aan de volgende bijzondere toepassingen / doelstellingen gedacht worden. Voor deze gevallen kan afhankelijk van de feiten en omstandigheden vooraf een ruling worden aangevraagd en verkregen.

### A. Houdsteractiviteiten

Een SPF kan aandelen houden in een vennootschap met een in aandelen verdeeld kapitaal. Daarbij dient beoordeeld te worden of sprake is van passieve- of actieve houdsteractiviteiten. In het eerste geval is sprake van beleggingen. In het tweede geval kan men in de sfeer komen van “uitoefening van een bedrijf”.

Indien een SPF bijvoorbeeld minder dan 50% van de aandelen houdt of minder dan 50% van de stemrechten heeft is doorgaans geen sprake van het uitoefenen van een bedrijf.



Indien een SPF meer dan 50% van de aandelen houdt of meer dan 50% van de stemrechten heeft is geen sprake van het uitoefenen van een bedrijf in geval van passieve houdsteractiviteiten. Voor de vraag of sprake is van passieve - of actieve houdsteractiviteiten dient de betrokkenheid van de SPF bij de deelneming te worden beoordeeld. Hierbij is onder meer van belang of de directie van de SPF de feitelijke leiding voert over de deelneming, zij kan beslissen en beschikken over de middelen van de deelneming en of zij de activiteiten van de deelneming kan bepalen en daarover kan beslissen. Indien de directie van de SPF uit andere personen bestaat als de directie van de deelneming wijst dit op passieve houdsteractiviteiten.

Onze algemene ervaring met de SPF die deelnemingen houdt is dat vrijwel steeds sprake is van passieve houdsteractiviteiten.

### ***B. Beleggingsactiviteiten***

Een SPF kan haar activa beleggen in bijvoorbeeld effecten, spaarrekeningen, obligaties, bonds, waardepapieren en andere financiële producten, die als beleggingen kunnen worden aangemerkt.

Indien een SPF beleggingsactiviteiten uitoefent is geen sprake van uitoefenen van een bedrijf.

### ***C. 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. Ook kan eigen vermogen in de SPF worden ingebracht dat wordt aangewend voor het verstrekken van leningen. Leningen kunnen renteloos dan wel rentedragend worden ingeleend dan wel 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 de verstrekker van vermogen aan de SPF.

### ***D. Verzekeringen / lijfrenten / pensioenen***

Verzekeringopolissen, pensioenen of lijfrentepolissen kunnen worden ingebracht in een SPF dan wel afgesloten met een SPF. De SPF kan zich bijvoorbeeld bezig houden met het beleggen van middelen ter dekking van lijfrente-, pensioen-, of lijfrentetermijnen die te zijner tijd door de SPF worden uitgekeerd.



Indien sprake is van een beperkte kring van gerechtigden tot de uitkeringen is geen sprake van de uitoefening van een bedrijf. Gedacht kan worden aan een beperkte familiegroep. Indien de SPF optreedt als verzekeraar of uitvoerder van pensioenen voor een brede kring van gerechtigden kan sprake zijn van het uitoefenen van een bedrijf.

#### ***E. Charitatieve doelstelling / algemeen maatschappelijk belang***

Vermogen kan in een SPF worden ingebracht dat is bestemd voor goede doelen. Een goed doel kan zijn 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 deze algemeen maatschappelijke belangen is geen sprake van het uitoefenen van een bedrijf.

Bovendien zijn schenkingen aan en schenkingen door een SPF vrijgesteld van schenkingsrecht, hetgeen de SPF een uitstekend alternatief doet zijn van charitatieve vermogens onder trustverband.

#### ***F. Onroerend goed***

Een SPF kan onroerend goed houden. Indien sprake is van bedrijfsmatige exploitatie van onroerend goed is sprake van de uitoefening van een bedrijf. Dit zal het geval zijn indien de SPF zich actief bezig houdt met exploitatie activiteiten, zoals het innen van huren, verrichten van onderhoud, aan- en verkopen etc.

Indien geen sprake is van bedrijfsmatige exploitatie van onroerend goed, bijvoorbeeld het aanhouden van onroerend goed ter belegging, is geen sprake van de uitoefening van een bedrijf.

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.

#### ***G. Opties op toekomstige waarde-aangroei***

Het is mogelijk dat veelbelovende activa worden ondergebracht in een SPF. Een toekomstige waarde-aangroei van dergelijke activa wordt bij deze handelwijze aan de SPF toegerekend.

Een variant is dat niet de activa zelf in de SPF worden ondergebracht maar bijvoorbeeld opties om dergelijke activa te kopen tegen de op dat moment geldende marktprijs. De SPF dient hiervoor een optieprijs te betalen. Indien de desbetreffende activa vervolgens substantieel in waarde zijn gestegen kan de SPF de optie uitoefenen en een onbelast voordeel realiseren.



Denk in dit verband bijvoorbeeld aan opties op grond of gebouwen, die als gevolg van bestemmingswijzigingen of andere marktfactoren een aanzienlijke waardeverhoging kunnen ondergaan.

#### **H. *Onderbrengen van nieuwe activiteiten***

Inbreng van vermogen in een private foundation kan in bepaalde jurisdicties worden getroffen met schenkingsrecht. Is dat het geval dan kan een private foundation worden gebruikt om nieuwe activiteiten in onder te brengen. Gelet op de geringe waarde van nieuwe activiteiten is veelal geen sprake van heffing van schenkingsrechten over substantiële bedragen. Indien de nieuwe activiteiten winstgevend worden, komt de waardesprong toe aan de private foundation.

#### **I. *Asset protection***

Een private foundation kan worden aangewend ter bescherming van familie - en ondernemingsvermogen. Vermogen kan bijvoorbeeld worden beschermd tegen politieke risico's als onteigening, criminele risico's als kidnapping en economische risico's als produktaansprakelijkheid of andere risico's als spijzucht van de familie.

## **6 Tax ruling: wel of niet**

In de praktijk blijkt dat twijfel kan bestaan of bepaalde activiteiten van een SPF kwalificeren als het uitoefenen van een bedrijf. Het risico bestaat in deze gevallen dat de belastingdienst het standpunt inneemt dat de SPF belastingplichtig is voor de Nederlands Antilliaanse winstbelasting waardoor behaalde resultaten zijn onderworpen aan het 34,5% winstbelastingtarief.

We adviseren om een ruling aan te vragen bij de belastingdienst in ieder geval waar twijfel kan bestaan of een bedrijf wordt uitgeoefend. Ook kan de ruling specifiek worden geformuleerd op de individuele feiten van het geval. Van belang is dat in de huidige situatie ruling verzoeken door de belastingdienst in behandeling worden genomen en in principe binnen een korte termijn kunnen worden geaccordeerd. Hiermee kan vooraf zekerheid worden verkregen en eventuele toekomstige risico's kunnen worden vermeden.

Uiteraard is het onnodig een ruling aan te vragen in een situatie waarin geen enkele twijfel mogelijk is over de vrijgestelde status van een SPF.

## 7 Overige aandachtspunten



### *Dividenden*

Een SPF geniet als vrijgestelde entiteit geen verdragsbescherming. Om deze reden ziet men in de relatie met Nederland in de praktijk de combinatie SPF met een NV. De structuur is veelal:



Indien in bovenstaande situaties dividenden worden uitgekeerd is de belastingheffing als volgt. Dividenden die worden uitgekeerd door de BV aan de NV zijn onderworpen aan 8,3% Nederlandse dividendbelasting, mits de NV ten minste 25% van de aandelen houdt. De dividenden die door de NV worden ontvangen zijn vrijgesteld van Nederlands Antilliaanse winstbelasting. De dividenden die door de NV worden uitgekeerd aan de SPF zijn niet onderworpen aan dividendbelasting of winstbelasting.

### *Periodieke uitkeringen*

Vaak wordt de vraag gesteld of een SPF periodieke uitkeringen mag doen. Vanuit Nederlands Antilliaans fiscaal perspectief heeft het doen van periodieke uitkeringen geen nadelige fiscale gevolgen. Echter, dit kan wel gevolgen hebben voor de fiscale positie van de begunstigde in zijn woonland. Het is raadzaam een belastingadviseur in de jurisdictie van de begunstigde hiervoor te raadplegen.

### *Bekleding functies in SPF door Founder / Protector*

Vaak wordt de vraag gesteld welke functies een Founder of Protector kan bekleden in de SPF. Hierbij kan gedacht worden aan de functie van bestuurslid of lid van een Raad van Toezicht. Indien de Founder / Protector niet-ingezetene is van de Nederlandse Antillen zijn er vanuit Nederlands Antilliaans perspectief geen belemmeringen in dit opzicht.

Wij wijzen op mogelijke fiscale gevolgen in het woonland van de Founder of Protector indien hij meerdere functies binnen de SPF bekleedt. Hierbij kan bijvoorbeeld worden gedacht aan mogelijke risico's van fiscale transparantie van de SPF in het woonland. Het is raadzaam een belastingadviseur te raadplegen in het woonland van de Founder / Protector.

## 8 Slotopmerkingen / voorbehouden



- In dit memo hebben wij ons beperkt tot de Nederlands Antilliaanse fiscaliteit. Voor de buitenlandse fiscale gevolgen dient lokaal advies te worden ingewonnen bij een belastingadviseur.
- Dit memo is geschreven naar de stand van zaken op het moment van schrijven van dit memo in december 2008. Gelet op de mogelijkheid van veranderingen in wetgeving en jurisprudentie en rulingbeleid die nadien optreden kan dit memo niet meer up-to-date raken. Het is derhalve noodzakelijk de Nederlands Antilliaanse belastingadviseur te raadplegen in geval op basis van dit memo structuren worden opgezet.



*Dit memorandum is zo zorgvuldig mogelijk samengesteld met de beschikbare informatie op de bovengenoemde datum maar dient slechts als een algemene richtlijn. Wij aanvaarden daarom geen verantwoordelijkheid voor hetgeen men zonder deskundig advies onderneemt naar aanleiding van deze publicatie.*

*Indien u meer wilt weten of vragen/opmerkingen heeft over de inhoud van dit memo kunt u uiteraard contact opnemen met één van de belastingadviseurs van PricewaterhouseCoopers Nederlandse Antillen of stuur een email naar [info@an.pwc.com](mailto:info@an.pwc.com)*

### **Kantoor Curaçao**

Postbus 360  
Julianaplein 38  
Willemstad – Curaçao  
Nederlandse Antillen  
Telnr. +599 (9) 430 0000  
Faxnr. +599 (9) 461 1119

### **Kantoor Sint Maarten**

Postbus 195  
Emmaplein Building  
Philipsburg - St. Maarten  
Nederlandse Antillen  
Telnr. +599 (5) 422379  
Faxnr. +599 (5) 424788

### **Kantoor Bonaire**

Postbus 383  
Kaya Gobernador N. Debroet 36  
Kralendijk - Bonaire  
Nederlandse Antillen  
Telnr. +599 (717) 4790  
Telnr. +599 (717) 5090  
Faxnr. +599 (717) 6592

Web Site: [www.pwc.com/an](http://www.pwc.com/an)

*In de Nederlandse Antillen en Aruba combineren ongeveer 180 professionals hun uitgebreide ervaring op onze kantoren op Aruba, Bonaire, Curaçao en Sint Maarten op het gebied van Assurance, Advisory en Tax & Human Resource Services. Als deelnemer van een wereldwijd netwerk met 140.000 collega's in 149 landen beschikken we over veel kennis en ervaring. Die kennis delen we met elkaar, met onze klanten en met hun stakeholders.*