

«Truste og bære»

Nora Anker

12. april 2013



Skatteetaten



«Truste og bære»

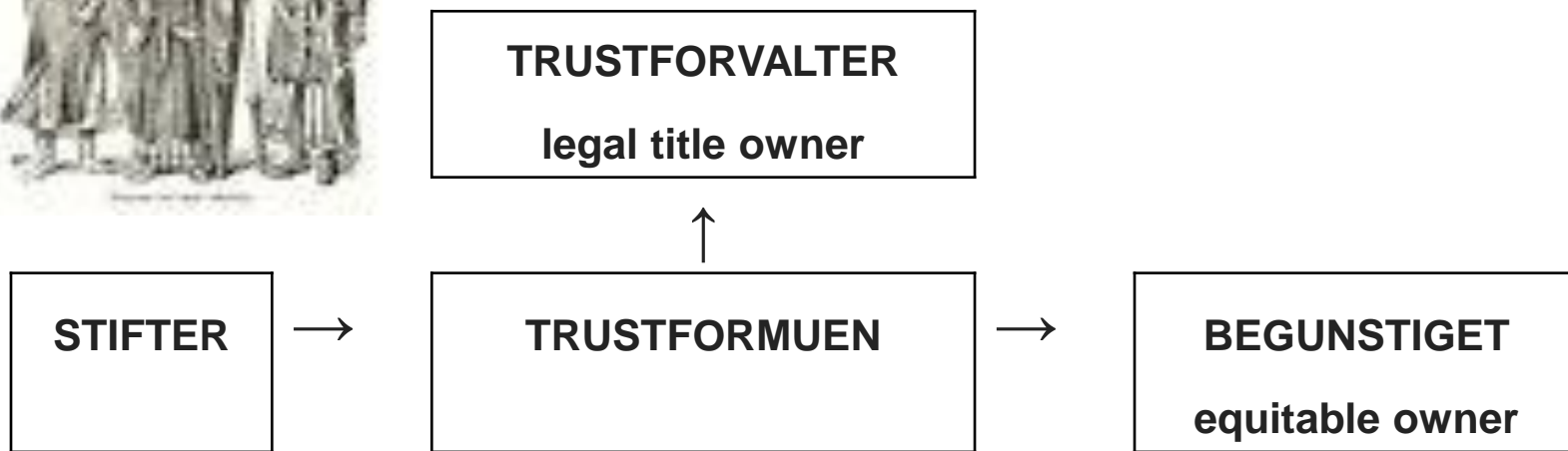
1. Trustinstituttet
2. Eiendomsrettsbegrepet i Norge
3. Anerkjennelse av truster – Haagkonvensjonen
4. Sekretesse
5. Konkrete saker
6. Offshore leaks
7. Diskresjonære truster - Kypros
8. Pro forma - misbruk av truster





Trustinstituttet – fra common law

Overføring av eierskap til eiendeler til en annen for at denne skal bestyre eiendeler i samsvar med stifterens instruksjer





Trustinstituttet – delt eierskap

Trusten er ingen egen juridisk enhet

ikke retts- kapasitet, ikke selv ha rettigheter/plikter

TRUSTFORVALTER

selge, gi bort, pantsette, stemmerett den legale eier

STIFTER

TRUSTFORMUEN

PROTECTOR APPOINTER

overvåker trustforvalter

BENEFISIEN

avkastningen, nyter "fruktene"



Trust - typer

- Fixed trust
 - hver begunstiget har en forutbestemt rett
- Discretionary trust
 - de begunstigede er angitt, men trustforvalteren avgjør når utdeling skjer og med hvor mye og til hvem
- Bare trust
 - de begunstigede har umiddelbar råderett til både kapital og avkastning
- Interest in possession
 - de begunstigede har bare rett til avkastning



Diskresjonær trust

- Trustforvalteren har skjønnsmessig (diskresjonær) frihet til uten instruks fra begunstigede å avgjøre hvordan trusten skal forvaltes, men innenfor rammen av stiftelsesdokumentet (trustavtalen).
- Den enkelte tilgodesette kan først erverve en spesifisert rettighet til en andel av trustformuen når trustforvalteren utøver skjønn i hans favør.
- Misbrukstilfelle: Friheten er betydelig begrenset av skrevne og uskrevne avtalereguleringer. Tilsynelatende har de begunstigede ikke kontroll over trusten. Sekretesseregler hindrer innsyn. Stifter innsetter seg selv som begunstiget. Redomilisering av truster.



Trust – formål og tilbakekallingsrett

- Trustens formål
 - veldedige trustar (charitable trust)
 - ikke veldedige trustar (non charitable trust)
 - Public trust – formålet veldedig
 - Private trust – kretsen av begunstigede er bestå i en eller flere fysiske eller juridiske personer
- Stifterens tilbakekallingsrett
 - reversibel trust (revocable); stiftere har rett til å tilbakeføre trustformuen
 - ikke reversibel trust (irrevocable); stifteren har effektiv avskilt seg fra trustformuen med mindre de underliggende realiteter er en annen der forvalteren bare opptre etter instruks fra de begunstigede.



Trustforvalterens rolle

- Trustforvalteren er den legale eier (Legal title owner) som innebærer:
 - Formell eiendomsrett og kontroll over trustformuen
 - Legitimert til å råde over formuen overfor tredjemann
- **Ingen rett til selv å nyte godt av trustmidlene**
- Ivaretar ikke egne interesser
- Plikt til å forvalte formuen til beste for begunstigede
 - Plikter å opptre aktsomt
 - Kan være omfattende erstatningsansvar
- **Separat formuesmasse – atskilt fra trustforvalterens eiendeler**
 - trustforvalterens kreditorer/konkursbo får ikke dekning i trustmidler
- Søksmål mot trusten skal rettes mot trustforvalter



Trustinstituttet – delt eierskap

- I common law er det mulig å ha to ulike eiere, en legal eier som **bestemmer** over trusteiendommen og en "moralsk" eier som **nyter godt av** trusteiendommen.
- I Norge, Sverige og Danmark tilkommer eiendomsretten **kun en person**.
 - sameie, ideell andel intakt
- Eiendomsrettsbegrepet i Norge bygger på romerretten. Vi har en "substansiell" forståelse av hva eiendomsretten til en eiendom innebærer; det er ingen nødvendig sammenheng mellom **andel av rådighet eller rettigheter** over en gjenstand og eiendomsretten til gjenstanden.
- Utgangspunkter
 - Ikke mulig å stifte en trust i Norge
 - Truster vi møter er stiftet i utlandet



Eiendomsretten i Norge

- eiendomsretten til et formuesobjekt består i ulike råderetter
 - selge, gi bort og pantsette (juridisk råderett)
 - bo i en bygning, hugge ved i skog og bruke en bil (faktisk råderett)
 - oppebære avkastning, f.eks. leieinntekter og utbytte på aksjer
 - utøve andre rettigheter som f.eks. stemmerett for aksjer og enerett til patenter



- ved vurdering av skattespørsmålet tar man utgangspunkt i det **underliggende privatrettslige forholdet**
- **overdragelse av eiendomsretten – effektiv utskillelse - rådighetsforhold**

- Konvensjonens artikkel 5 punkt 6:
 - en person som har bosted i en konvensjonsstat kan saksøkes
 - i egenskap av stifter, styrer ("trustee") eller begunstiget i en trust opprettet i eller i medhold av lov eller skriftlig, eller muntlig med skriftlig bekreftelse, ved domstolene i den Konvensjonsstat hvor trusten har sitt hjemsted
- Konvensjonen åpner ikke for å saksøke selv trusten
 - bare de personene som til sammen utgjør rettsforholdet trust kan saksøkes (jf. "relationship" i Haagkonvensjonen)
 - verken i Brussel- eller Luganokonvensjonen er trust ansett selvstendig juridisk enhet



Haagkonvensjonen om truster

- Utdrag fra konvensjonens artikkel 2:
 - For the purposes of this Convention, the term “trust” refers to the legal relationships created - inter vivos or on death - by a person, the settlor, when assets have been placed under the control of a trustee for the benefit of a beneficiary or for a specified purpose.
 - A trust has the following characteristics
 - a the assets constitute a separate fund and are not a part of the trustee’s own estate;
 - b title to the trust assets stands in the name of the trustee or in the name of another person on behalf of the trustee;
 - c the trustee has the power and the duty, in respect of which he is accountable, to manage, employ or dispose of the assets in accordance with the terms of the trust and special duties imposed upon him by law.
- Norge ikke ratifisert konvensjon, og Norge er dermed i utgangspunktet ikke bundet til å anerkjenne truster.



Sekretesse

- Truster registreres ikke.
- Storbritannia ad EU sparedirektiv – truster er ikke enheter og omfattes derved ikke. Trenger dermed i utgangspunktet ikke banksekretesse.
- Reklameres med at trustlovgivningen i en rekke skatteparadisland forbyr trustforvalter eller andre personer inkludert statsansatte eller ansatte i bankene å gi noe informasjon vedrørende trusten. Dette gjelder også ved forklaringer for retten.
 - Noe unntak ved straffesaker og særlig betydning for utfallet i sivile saker



Saker - Reksten

- Mest kjente saken Hilmar Reksten
- Staten og boet benyttet ti år og 250 millioner kroner på å finne pengene Reksten hadde gjemt i utlandet. Gjennom søksmål avdekket bobestyrerne organiseringen av utenlandsformuen kontrollert av Reksten gjennom trustar eller anstalter. De to viktigste var Anstalt Jason og Lascaux, begge i Liechtenstein.
- Etter Rekstens død ble formuen flyttet til Cayman Island, og senere spredt på nye skjulesteder.



Saker - Stålmannsaken

- «Stålmann-saken» - anonym rapport fra ansatt i det norske selskapet.
- Det norske selskapet og søsterselskapet i Tyskland hadde betalt fakturaer tilsvarende ca. kr 323 millioner uten motytelse. Ransakingssted Credit Suisse Bank og Credit Suisse Trust i Sveits. Fremgår av tingrettens dom at det ble benyttet truste.
 - *«I denne trustavtalen står det kunden eier investeringene og kunden gir trustforvalteren i oppdrag å forvalte investeringene for ham som trustformue, dvs. i trustforvalterens navn, men for kunden og for kundens risiko.»*



Saker – forsettelse Stålmannsaken

- Bank som tilrettelegger, innenhus tjenester. Hvitvaskingsregler der beneficial owner må oppgis, og denne informasjonen kan spres. Ikke informasjon ut ved innenhus tjenester. Sekretesse ikke nok ved datalekasjer.
- Fra Offshore fox:
 - *“There are a handful of privacy-minded offshore banks that are aware of the danger that third-party investments pose to their clients' confidentiality. To prevent the leakage of client information, they will hold all third-party investment products in their bank's name rather than in the name of the client. Often, however, this is only applicable to numbered accounts.*
 - *Protect yourself accordingly, and be aware that you are under no legislative obligation to tell your offshore bank where you live.”*



Saker - Syversen

- «Syversen-saken» – (betalingskortsak) Norcy trust angivelig eier av Wingfirm Ltd. Fremgår av tingrettens dom benyttet trust – diskresjonær irreversibel
 - Holdingselskap på Kypros, benyttet Coopers & Lybrand (PwC)
 - Dokumentasjon stråmann tjenester (nominee) både eier og styreformenn ved stiftelse
 - Trust deed holdingselskapet legges inn i trusten, det er nominee eier (proforma eier) som oppretter trusten
 - Skadeløsbrev (indemnity letter)
 - Brev om at styremedlemmene skal ta instruks fra ham (trusten ennå ikke stiftet)



INNOVATIVE &



CALL US ON +350 200 78777

- HOME >
- GLOBAL NETWORK >
- SERVICES >
- ABOUT >

- ABOUT US
- MEET THE TEAM
- PUBLICATIONS
- BRAND HISTORY
- CAREERS

CONTACT US >

Home : Brand History

BRAND HISTORY

Abacus can trace its origins to its first predecessor firm, the Gibraltar practice of Spicer and Pegler, a small UK accountancy firm established here in the early 1970s. As the jurisdiction began to appeal as a location for international clients considering where to establish their trust or company structures, the firm has grown into one of the leading independent providers of fiduciary and corporate services in Gibraltar.

The brand of Abacus was first introduced in the mid-1980s when the firm became part of Coopers & Lybrand, then one of the UK's leading international accountancy practices. C&L subsequently merged with Price Waterhouse in 1998 to become the global accounting giant, PwC, which included Abacus as a distinct member firm in its own right. From the late '90s onwards Abacus witnessed unprecedented growth in every sense: its client reach extended well beyond the confines of the Iberian peninsula and the United Kingdom; its business and product offering became increasingly sophisticated as clients demanded more from their fiduciary services provider than mere nominee ships; its staff complement multiplied by a factor of five within a decade.

In July 2012 Abacus became an independent firm and now has operations in a number of countries outside Gibraltar, in addition to a broad network of correspondent and associated firms. As Gibraltar has sought to establish itself at the heart of European business and cultivate its reputation as a centre of excellence for the EU, Abacus and its management has established a unique service model in Gibraltar for clients whose global interests are looked after every day by dedicated Relationship Managers, many of whom are introduced on these pages.

Abacus has been at the forefront of the development in Gibraltar of new services, innovative solutions and bespoke products for clients for more than 40 years, a tradition of which we are immensely proud and which we seek constantly to adapt, as markets change and client needs evolve. We hope you will allow us to share this tradition with you.

The International Trusts Law of Cyprus at a glance

- The creator of a CIT i.e. the Settlor and the Beneficiaries must not be tax residents in Cyprus during the year preceding the year of creating a CIT (they may become tax residents subsequently)
- All matters in relation to a CIT are determined in accordance with Cyprus Law and the Cyprus Courts have jurisdiction
- A CIT may be challenged only on defraud of creditor grounds with a two year limitation period
- Succession, heirship or other laws applicable in foreign jurisdictions or court judgments or orders or arbitral awards or decisions by foreign Competent Authorities do not affect the validity of a CIT or the transfer of property to the Trustee of a CIT
- The Settlor has the right to reserve many powers including, the powers to revoke or amend the trust, to instruct the Trustee, to appoint and remove trustees, the protector or the enforcer, to change the law regulating the CIT or the place of its administration and others
- A CIT may last for indefinite period
- The income of a CIT may be accumulated without limitations
- A CIT may be created for charitable or any other purpose
- The law regulating a CIT may be changed to another foreign law
- The trustees of a CIT are bound by confidentiality and cannot disclose information or documents unless they are ordered by a Cyprus Court or are required by law in certain defined circumstances
- In the case of a CIT which is expressly governed by Cyprus Law, the provisions of the International Trusts Laws of Cyprus apply without reference to other applicable rules of conflict and as a matter of public order
- A CIT is not subject to registration in Cyprus (unless its property consists of real estate in Cyprus)





Saker – Syversen fortsettelse

- Stifter og forvalter er Abacus Nominees Ltd. “a *Pricewaterhouse Coopers preferred service provider*”.
 - *Abacus Trust Limited* ("Abacus") is operated by the Partners of PwC
- Retten viste til at det var benyttet nominee tjenester, retten fant at Syversen var den reelle eier av holdingselskapet. Imidlertid fant retten ikke at selskapet var bestyrt av Syversen fra Norge. Det var de formelle styremedlemmene som ble ansett å bestyre selskapet.
 - Gjennomgått at det var benyttet nominee styremedlemmer ved stiftelse.
 - Dom 5.2.2013
- Regnskapene ført og revidert av PwC. Regnskapet 2007 datert mars 2012.



Saker

- Sak startet på bakgrunn av oppslag i avis – TIEA henvendelse på bakgrunn av at vi så at penger var hvitvasket tilbake til Norge (overpris på salg). Trust på Jersey der trusten eide annen trust og trustforvalter var en av de begunstigede. Hvordan er kvaliteten på informasjonen vi får på slike henvendelser?
- Frivillig retting
 - Det vi har sett stort sett shippingfamilier som har truster
 - Informasjon om årsak
 - Advokat – klienten sier at midlene i den irrevesible diskresjonære trusten er hans – mekanismer/de reelle rådighetskontroll



Offshore leaks

- Heinrich Kieber - utro tjener i LGT Bank, Liechtenstein
 - Skattedirektoratet fikk gratis innsyn i de stjålne kontoopplysningene.
- Spiegel 4. april 2013 – informasjon fra to databanker benyttet av offshoreselskaper – enorme mengder med e-poster
 - *Rund 2,5 Millionen Dokumente über Steueroasen in aller Welt haben anonyme Informanten aus den Datenbeständen dieser zwei Unternehmen kopiert und einem Konsortium von Journalisten in aller Welt zugespielt. Monatlang haben Rechercheure da material ausgewertet.*
 - Dataspor fra 170 land, 120 000 postkasseselskaper og 130 000 personer.
- CBC 3. april 2013 - ektemannen til kanadisk senator, Tony Merchant, en av de navngitte som skal ha en trust på Cook Iland, konto i Bermuda og Luxembourg.



Offshore leaks - forsettelse

- *"Die Presse ist kein Hilfsorgan der Polizei": Die beteiligten Redaktionen werden keine Daten über geheime Geschäfte in Steueroasen an die Behörden übergeben. Finanzminister Schäuble hatte NDR und "Süddeutsche Zeitung" um ihre Unterstützung gebeten.*
- Ever greater number of offshore jurisdictions now require that the details of true beneficial ownership be disclosed to them. Quite naturally, employing nominees in such a case is all but useless.
- Lag flere lag, flere selskaper samtidig.



Diskresjonær trust - Kypros

- trusten kan være den reelle eier (beneficial owner) av aksjer i et kypriotisk holdingselskap som eier utalandske investeringselskaper (utad kan man ha nominee owner av det kypriotiske holdingselskapet)
 - det kypriotiske foretaksregisteret er offentlig
 - minst en aksjonær må oppgis
 - det tilbys nominees services på Kypros
 - declaration of trust
 - beneficial owner vil kun bli opplyst til den kypriotiske banken man velger
 - lovgivning ikke adgang til å gi informasjon om trusten, unntak domstol der det er av vesentlig betydning både sivile og straffesaker



Diskresjonær trust - Kypros

- Kypros er diskresjonær trust den mest brukte typen
- de begunstigede blir ikke skattlagt for trusteiendelene på Kypros, fordi de ikke har noen juridisk rett til disse til trustforvalteren etter sitt skjønn utdeler til den begunstigede
- **stifter** kan, gjennom et kypriotisk holdingselskap kontrollert av trusten, bli en av trustforvalterne eller dets eneforvalter
- kan opprette trust deed og letter of wishes (ikke juridisk bindende)
- vilkår:
 - stifter ikke fast bosatt på Kypros
 - de begunstigede må heller ikke være fast bosatt på Kypros
 - en av trustforvalterne må være fast bosatt på Kypros
 - trustformuen kan ikke bestå i fast eiendom på Kypros
 - ikke krav om registrering



Tolkning av avtalen om overdragelse

- Selv om man ikke har et trustinstitutt i Norge kan vi ikke se bort fra trusten eller nærmere bestemt avtalen mellom stifter og trustforvalter.
- Avtalen må fortolkes, og det er en konkret helhetsvurdering. Hva som kreves for at det skal foreligge en oppgivelse av eiendomsretten avhenger av hvilken rett stifteren har til å forføye over eller komme til å nyte av eiendommen etter at trusten er stiftet.
- Avgis for eksempel både muligheten for at stifteren både direkte og indirekte å tilgodegjøre seg av formuesgodet eller dets avkastning, og for øye gjennom å styre/bestemme over forvaltningen av trusten eller viss del av den.



Norsk skatterettslig behandling

- respektere truststrukturen eller ligne stifter/
begunstigede
 - reversible truster (betinget tilbakeføring av trustformuen)
 - er eierinteressen i formuen overført trusten avhendet (realisert)? nei; stifters eierposisjon vil være uendret
 - ikke reversibel trust, men har på annen måte beholdt betydelig kontroll over formuen
 - hvor langt kan stifter gå før trusten ikke anses gyldig stiftet?
 - Haagkonvensjonen; *"The reservation by the settlor of certain rights and powers, and the fact that the trustee may himself have rights as a beneficiary, are not necessarily inconsistent with the existence of a trust"*
 - jo mer kontroll desto mindre til for anse stifter som eier, ellers et spørsmål om de begunstigede er å anse som eier



Sham trusts – proforma

- Sham trust
 - *"An abusive trust that lacks economic substance and serves no legitimate purpose. Income and expenses are assigned to the true owner, not the trust."*
- Sekretessreglene hinder for å avdekke underliggende realiteter.
 - Dersom forvalterne til tross for råderetten har fraskrevet seg ethvert ansvar for disposisjonene de foretar, indikerer det klart at forvalternes rådighetsutøvelse og kontroll ikke er reell.
 - Trustforvalter opererer som agent or nominee.
- Livets regler
 - Det har formodningen mot seg at noen overlater store formuer til en juridisk innretning i et lukket skatteparadis, hvor forvalterne tilsynelatende har ugjenkallelig og full rettslig rådighet, og samtidig kan fraskrive seg ansvar for forvaltningen.
- Jersey fikk ny trust lov i april 2006. Enhver trust på Jersey kan nå bli tilbakekalt (revoked). Alle common law land vil trolig se Jersey trust som "sham", dvs. proforma.



Sham trusts - proforma

- se på substansen av transaksjonen, ikke formen
- *"The courts and the IRS look to the results, not the methods. After the paper shuffle, who winds up with the beneficial use and enjoyment of the property? If it is the taxpayer, Then all the intermediate documentation is ignored and the taxpayer is stuck with the tax consequences, as though nothing happened"*
- ligger eiendelene i trusten?
- inntekt skal tilordnes skattesubjektet som har opptjent det
- armlengdeprinsippet
- *In Sandvall v. Cm., 90-1 USTC (1990), the petitioners attempted to use foreign based trusts to avoid their tax liabilities, while maintaining total control over the trust and using the trust assets for their own personal benefit. The court concluded that the petitioners "did not relinquish ownership and control of their earnings, they merely created a fictitious paper trail by which they hoped to disguise or hide their taxable income." The Court concluded that "the Sandvalls have not been singled out; time for them has simply run out. **Legal smoke and mirrors, reams of paper, and strings of words will suffice no longer to evade or delay the payment of their fair share of federal income taxes.**"*



Sham trust – Buckmasters 4 momenter

- Om det foreligger noen forskjell før og etter opprettelsen av trusten mht. rådighet
 - fortsatt å bruke og motta avkastning
- Om trusten har en uavhengig trustforvalter
 - foreligger det en meningsfull restriksjon av skattyters egen bruk av trustens eiendeler eller tilgang til trustens bankkonti
- Om det er overført en økonomisk fordel til andre begunstigede i trusten
 - har skattyter overført en økonomisk fordel til en tredje part når han overførte eiendelene til trusten, overførte han all eiendomsrett (legal og rett til avkastning) inklusiv hans næring for uten vederlag/motyttelse?
- Om skattyter følte seg bundet av restriksjonene av trusten eller trustlovgivningen
 - var skattyters kontroll og risiko begrenset av trustavtalen eller loven? hadde skattyter fri bruk og kontroll over eiendelene uten begrensinger overfor trustforvalter



Anslag av sham trusts

- TACT – The Association of Corporate Trustee:
- *“I have read elsewhere the view that the percentage of sham trusts is high. In the Trusts & Estates 1999 Legalease Special Report, at p.26, Catriona Syed, wrote,*

“It is impossible to estimate how many sham trusts are currently in existence. Estimates vary from 50% to 80% of all trusts.”

Personal experience suggests that the figure is even higher than that.”