

Ministerie van Financiën

Ministerie van Justitie en Veiligheid

Ingediend via: www.internetconsultatie.nl/ubotrust

Amsterdam, 15 mei 2020

Betreft: **Reactie internetconsultatie Implementatiewet registratie uiteindelijk belanghebbenden van trusts en soortgelijke juridische constructies**

Geachte dames en heren,

Wij hebben met veel interesse kennisgenomen van het consultatievoorstel voor de Implementatiewet registratie uiteindelijk belanghebbenden van trusts en soortgelijke juridische constructies. Op basis van dit voorstel zal in Nederland een register worden ingevoerd voor het registreren van trusts en uiteindelijk belanghebbenden van trusts ("**Trustregister**").

De invoering van het Trustregister is een verplichting die is opgelegd door de gewijzigde vierde anti-witwasrichtlijn ("**Richtlijn**") en wij begrijpen vanzelfsprekend dat er geen ruimte voor Nederland is om af te wijken van de verplichtingen die zijn opgelegd door de Richtlijn. Zo is absoluut helder dat Nederland een Trustregister dient te implementeren naast een register voor uiteindelijk belanghebbenden van vennootschappen en andere juridische entiteiten ("**UBO-register voor vennootschappen**").

Onze onderstaande aanbevelingen zien op specifieke onderdelen van het consultatievoorstel, waarvan aanpassing naar onze mening mogelijk is binnen het keurslijf van de Richtlijn.

1. Een FGR is geen trust-achtige

Naar onze mening is het Nederlandse fonds voor gemene rekening ("**FGR**") niet een juridische constructie met een soortgelijke structuur of functies als trusts. Daarom is opname van de UBO gegevens van een FGR in het Trustregister niet logisch en pleiten wij ervoor om de UBO gegevens van een FGR op te nemen in het UBO-register voor vennootschappen. Dit op basis van de volgende overwegingen:

- Civielrechtelijk is een FGR een overeenkomst tussen enerzijds de beheerder en bewaarder van het FGR en anderzijds de individuele participatiehouders, met als doel gelden of andere goederen collectief te beleggen teneinde de participatiehouders in de opbrengst daarvan te laten delen.

- Een FGR wordt in Nederland vaak als rechtsvorm voor een beleggingsfonds gebruikt. Maar beleggingsfondsen hebben ook andere rechtsvormen zoals een Naamloze Vennootschap (“**NV**”) of Commanditaire Vennootschap (“**CV**”). De NV en CV worden opgenomen in het UBO-register voor vennootschappen en soortgelijke entiteiten. Door de rechtsvorm van een FGR op te nemen in het Trustregister ontstaat een verschil in behandeling waarvoor naar onze mening geen goede rechtvaardigingsgrond bestaat.
- Een FGR heeft niet een soortgelijke structuur of functies als een trust. Een FGR is meer vergelijkbaar met de eerder genoemde CV, waarbij een beherend vennoot (vgl. beheerder bij een FGR) vermogen beheert ten behoeve van de commanditaire vennoten (vgl. participanten bij een FGR).
- Beheerders van beleggingsfondsen, en dus ook beheerders van FGR’s, vallen onder de Europese richtlijn inzake beheerders van alternatieve beleggingsinstellingen (“**AIFMD**”). Hierdoor vallen FGR’s ook onder het toezicht van de Autoriteit Financiële Markten (AFM). Het is dus zeker niet zo dat FGR’s niet zijn gereguleerd.
- De AIFMD kent een uitzondering van toezicht op familiefondsen. UBO rapportage daarvoor is daardoor wellicht wenselijk, maar ligt meer voor de hand via het UBO-register voor vennootschappen.
- Nederland zou op basis van de meest recente lijst van trusts en soortgelijke juridische constructies binnen de EU (PB 2020/C 136/05) het enige EU land zijn dat een rechtsvorm waarin een beleggingsfonds is vormgegeven zou aanmerken als een trust-achtige. Dit kan niet de bedoeling zijn van de Richtlijn die wetgeving in de EU dient te harmoniseren.
- Participanten in Nederlandse beleggingsfondsen, die gestructureerd zijn als FGR, zullen wellicht uitstappen aangezien een melding van hun gegevens in een trustregister ongewenst is. Deze UBO melding zou niet gelden bij investeringen van minder dan 25% in vergelijkbare buiten Nederland gevestigde beleggingsfondsen.
- Tot slot kan het consultatievoorstel ertoe leiden dat beleggingsfondsen, die zijn gestructureerd als FGR’s, worden verplicht om hun rechtsvorm te wijzigen c.q. te vertrekken uit Nederland.

Aanbeveling

Op basis van de hierboven genoemde overwegingen verzoeken wij u met klem om de beslissing om het FGR op te nemen in het Trustregister te heroverwegen, en te kiezen voor het opnemen van het FGR in het nog in te voeren UBO-register voor vennootschappen.

2. Openbaarheid gegevens

Het consultatievoorstel gaat uit van het publiek toegankelijk maken van UBO gegevens van trusts en soortgelijke constructies. Dit gaat verder dan Richtlijn, dat de toegankelijkheid beperkt tot (i) bevoegde autoriteiten en de FIU’s, (ii) meldingsplichtige entiteiten (poortwachters), (iii) elke natuurlijke of rechtspersoon die een legitiem belang kan aantonen, en (iv) elke natuurlijke of rechtspersoon op basis van een verzoek van een (in)directe deelneming van de trust.

Trusts worden doorgaans opgezet om in familieverhoudingen de zeggenschap over vermogen te centreren ten behoeve van familieleden. De openbare vermelding van de UBO's van trusts leidt ertoe dat naar onze mening een te grote inbreuk wordt gemaakt op het recht op privacy. Temeer omdat de bij een trust betrokken *beneficiaries* vaak (nog) niet op de hoogte zijn van hun betrokkenheid.

Naar onze mening bestaat er onvoldoende rechtvaardigingsgrond voor de vergaande inbreuk op het recht van privacy, die ook verder gaat dan voorgeschreven door de Richtlijn.

Aanbeveling

Wij verzoeken u om de beslissing voor een openbaar Trustregister te heroverwegen, en te kiezen voor een toegankelijkheid die niet verder gaat dan voorgeschreven door de Richtlijn.

3. Overgangperiode

Het consultatievoorstel bepaalt dat reeds bestaande trusts en soortgelijke constructies binnen 3 maanden na inwerkingtreding van het voorstel de UBO gegevens dienen te registreren. Gelet op de impact van het voorstel voor bestaande trusts met een Nederlandse trustee, met Nederlands onroerend goed of met een duurzame zakelijke relatie in Nederland, ligt het in de rede om ook trustees een langere periode te gunnen voor het melden van de trust en UBO gegevens.

Aanbeveling

Wij geven u in overweging om voor het Trustregister aan te sluiten bij de 18 maanden overgangperiode zoals die geldt voor reeds bestaande entiteiten bij het UBO-register voor vennootschappen. Dit leidt tot een gelijke overgangperiode voor beide registers.

Tot een eventueel gewenste nadere toelichting zijn wij graag bereid.

Hoogachtend, namens Arcagna BV

A.J. van der Smeede