

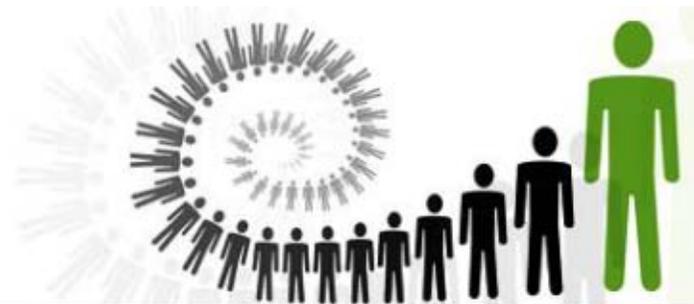
# 普通法下的信托法与财富传承

闫显明

香港高等法院执业律师

中国执业律师

# 目录



第一部分 信托法的体系和基本概念

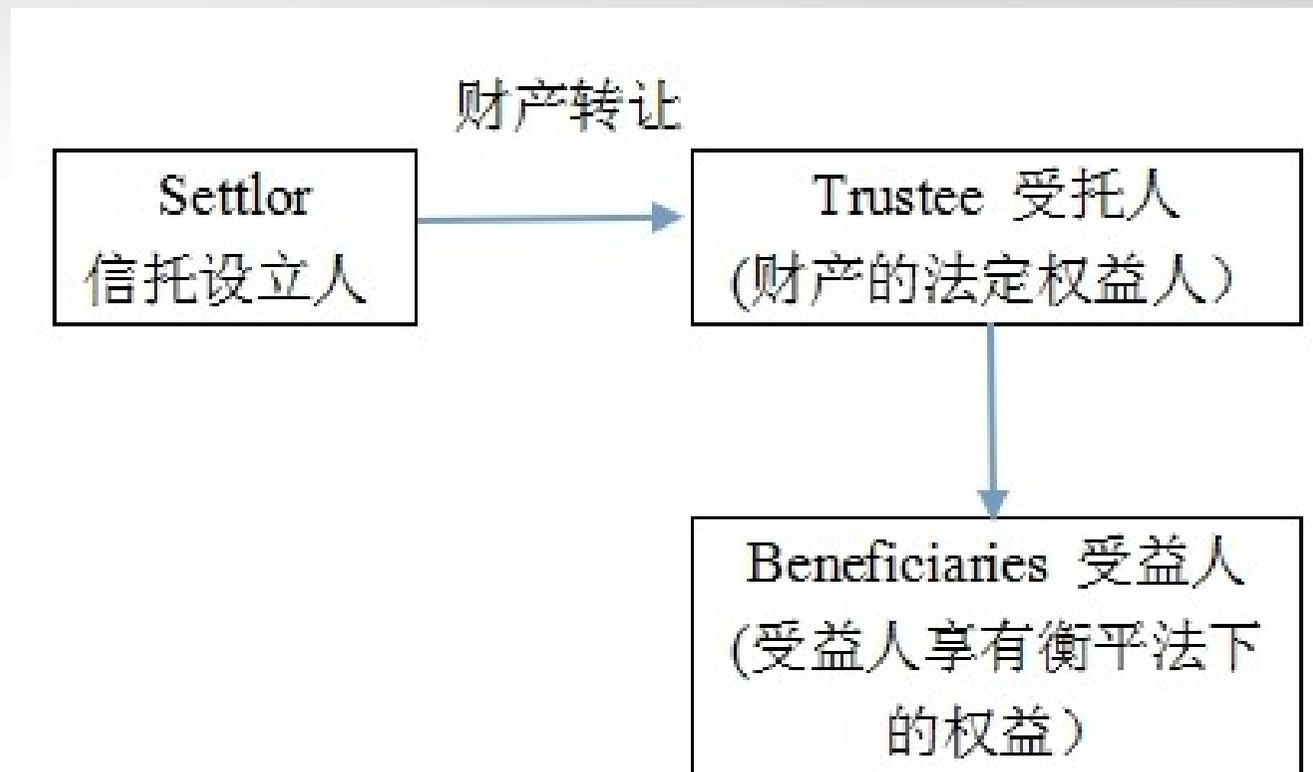
第二部分 信托作为财富管理的工具

第三部分 信托文件样本

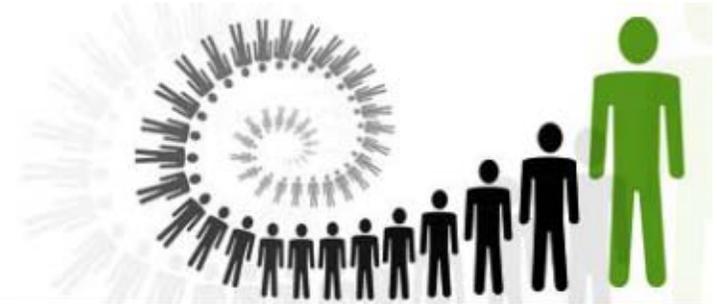
# 第一部分 信托法的体系与基本概念



- 信托的基本结构

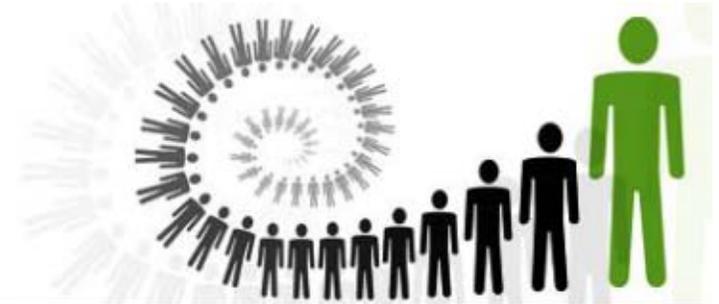


## 信托的分类与相关概念



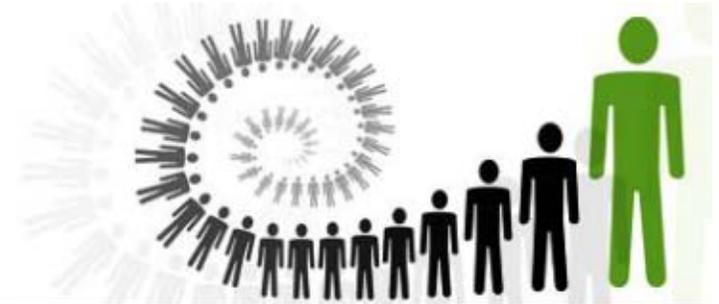
- Express Trust 明示信托  
设立人通过明示的声明deklaration，特定财产由某人受托持有，为某受益人的利益。  
S executes a trust deed declaring that T1 and T2 are to hold Blackacre upon trust for the benefit of A, B and C.
- Resulting / implied trust 默示信托 (信托意图的推定)
  - 出钱者即使无名也有份，Gissing v Gissing 1971,
  - 赠与意图的推定，presumption of advancement  
Mini Bus Driver Case (HK)
- Constructive trust 推定信托 (依公平原则确定的权益)
  - 未出钱但出力，共同房产
  - fiduciary (如公司董事，信托受托人) 秘密牟利

# 明示信托的分类和相关概念



- Discretionary trust 酌情裁量信托  
如：信托资金20M，完全由受托人T酌情决定，将其全部或部分资金和利息支付给我的任何或全部子女。
- Fixed trust 固定信托  
如：信托资金20M，由受托人T将其全部资金和利息平均支付给我的所有子女。
- Protective Trust 保护信托  
通常，当信托受益人的权益是享有年金或定期支付的资金，受益期限是终身或短于终身，信托文件约定：特定情况出现时（如受益人将受益权转让，或受益人其他挥霍钱财的行为），受益人的受益权即终止。
- Secret Trust 秘密信托  
Full-secret trust: 遗嘱中无信托，只有给予；另行告诉被授予人信托条件，被授予人明示或默示的同意信托条件； *Ottaway v Norman* 1972  
Half-secret trust: 遗嘱中明确财产的给付给予信托，但信托的内容（受益人，受益权的性质）另行告诉受托人。

# 明示信托的成立（一）



- 三个确定性原则

- 信托意图的确定性 trust or absolute gift?

典型用语 “to be held on trust”

Lambe v Eames 1871: " to be at her disposal in any way she may think best, for the benefit of herself and her family"

- 信托主体的确定性 Certainty of Subject Matter

信托财产的范围确定：“bulk of my estate” ？

受益人的受益权范围确定：“5间房子由A选一间，其余4间给B”，A没有选择就去世

- 受益人确定或具有可确定性 Certainty of Objects

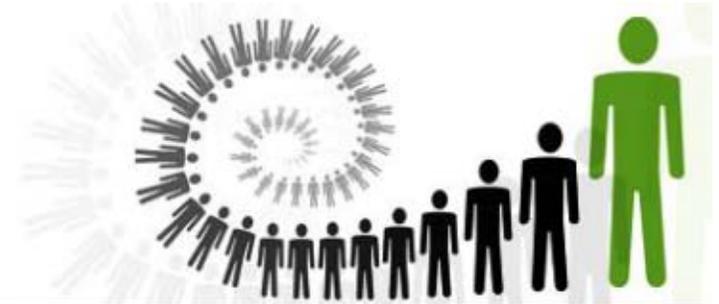
Fixed trust: 必须可以列出受益人的完整清单draw up a complete list of beneficiaries;

Discretionary trust

- Burrough v Philcox trust: section from a class, if void, equal share

- McPhail v Doulton trust: 是否可以十分确定某一个具体的人是否该类别的人士。

## 明示信托的成立（二）



- 形式的要求
  - 不动产信托， must be evidenced in writing,
  - 动产信托，并无特定要求
- 信托财产的转移

对于生前信托而言：

  - 信托财产的法定所有权必须转移给受托人，信托方才生效；
  - 信托财产的法定所有权如果没有转移给受托人，信托不生效；
  - 信托财产的法定所有虽然没有转让给受托人，但受益人已经支付了对价(consideration), 受益人有权要求具体履行

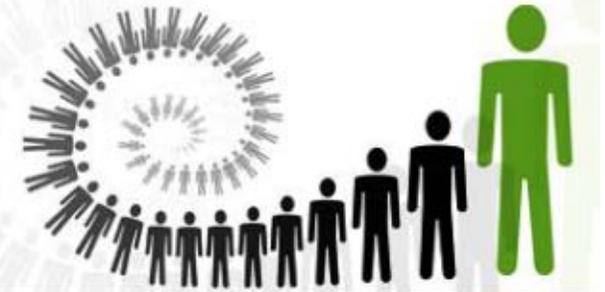
Equity will not assist an voluntary

# 受托人的义务和权力



- 受托人种类
  - 私人受托人, ( 可拒绝接受, 不可随意辞职 )
  - 信托公司, ( 香港: 300万经营保证金 )
- 受托人的诚信义务 (fiduciary duty)
  - duty of care;
  - no secret profit;
  - no conflict of interest
- 分配信托资金的义务 (duty to distribute)
  - Benjamin Order, Court order for direction,
- 使用信托资金投资的权力 (power to investment)
- 其它明示或默示的权力和义务
- 香港《受托人条例》2013年12月1日修订生效--关于受托人的权力义务规定在信托文书无约定的条件下适用。

## 第二部分 信托作为财富传承的工具

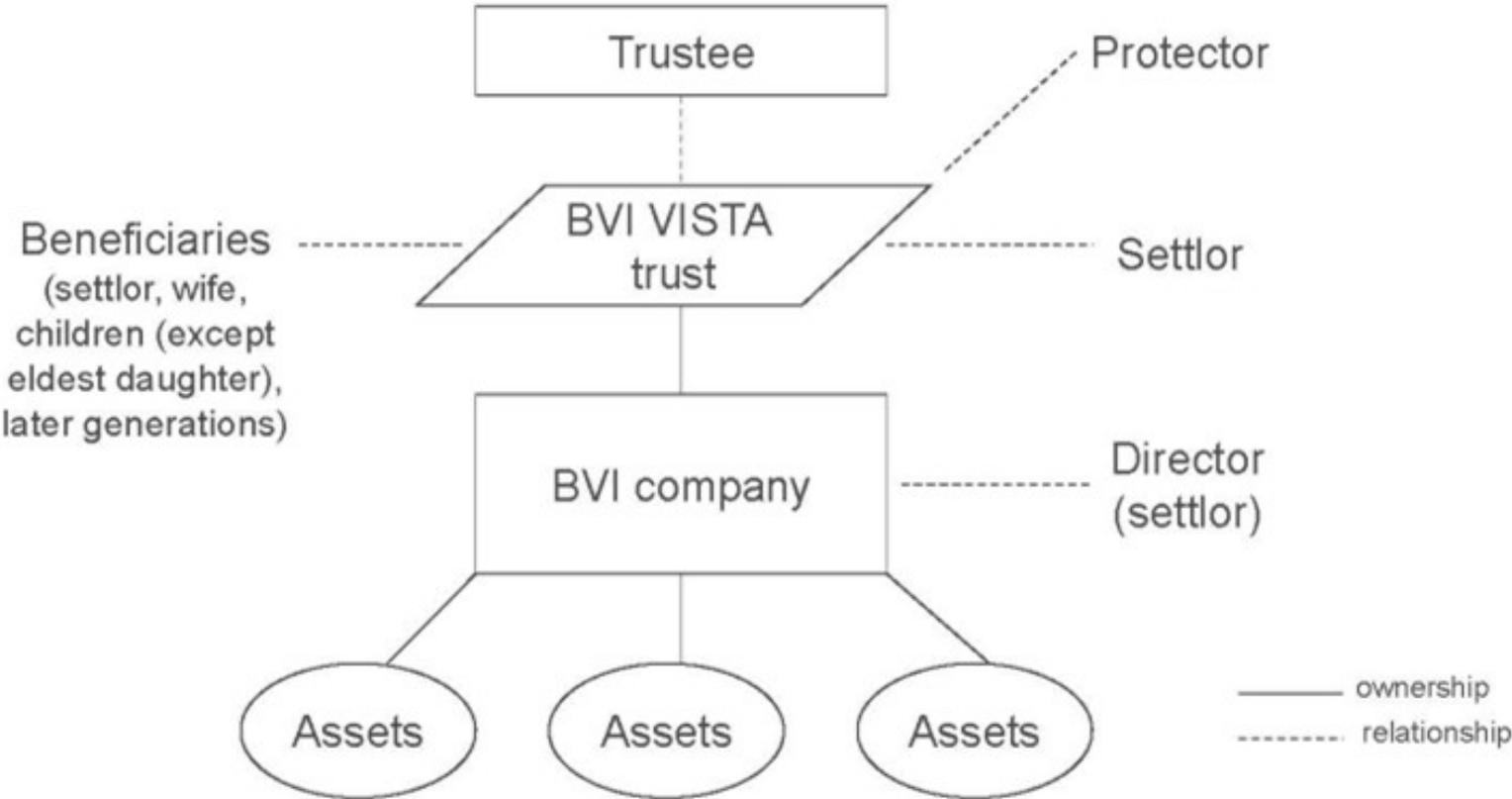


- 信托作为财富传承工具的好处
  - 信托财产的独立性
    - 独立于trustee的个人财产；
    - 一旦设立，不再属于Settlor的财产；
    - 不属于受益人，受益人享有受益权
  - 通过设立信托逃避债务？ --- is the trust a sham? ---破产保护（2年/6个月）
  - 信托的延续性
    - The rules against perpetuities (公益信托除外)
    - Perpetuity Period: a life or lives being + 21 years.
    - 包括香港等法域已废除。
  - 规避遗产税（香港已无遗产税）
  - 保护无经验子女的利益（酌情裁量信托、保护信托）

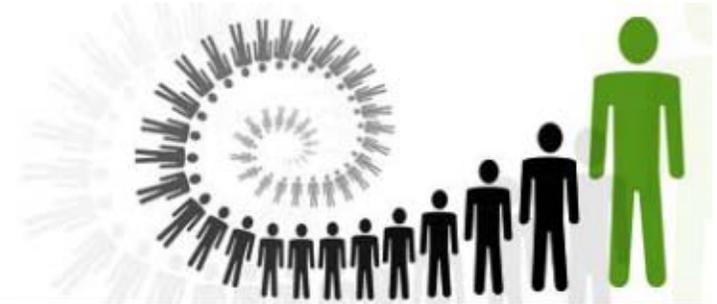
# 信托工具：案例



## Case study 1 – structure



## BVI VISTA Trust



### Section 3 Virgin Islands Special Trusts Act 2003

The primary purpose of this Act is to enable a trust of company shares to be established under which

- (a) the shares may be retained indefinitely ; and
- (b) the management of the company may be carried out by its directors without any power of intervention being exercised by the trustee

Similarly , Reserved Powers Trust in Cayman and Juernsey.  
another tool, Non-beneficiary Purpose Trust in Juensey

# 信托工具：立法

## Legislation & Jurisdiction shopping



- **Bahamas Trustee Act 1998 (amended 30 Dec 2011)**
- **Bermuda Trustee Act 1975**
- **BVI Trustee Ordinance 1961 (amended 6 Nov 2003)**
- **BVI Virgin Islands Special Trusts Act 2003**
- **Brunei International Trusts Order 2000**
- **Cayman Special Trusts (Alternative Regime) Law 1997**
- **Cayman Trusts Law (2007 Revision)**
- **Cook Islands International Trusts Act 1984**
- **Dubai Trust Law 2005**
- **Guernsey Trusts (Guernsey) Law 2007**
- **Hong Kong Trustee Ordinance (Cap. 29) (amended 1 Dec 2013)**
- **Jersey Trusts (Jersey) Law 1984 (amended 3 Nov 2006)**
- **Labuan Trusts Act 1996 (amended 11 Feb 2010)**
- **Mauritius Trusts Act 2001**
- **New Zealand Trustee Act 1956**
- **Samoa International Trusts Act 1987**
- **Singapore Trustees Act 2004**
- **United Kingdom Trustee Act 2000**

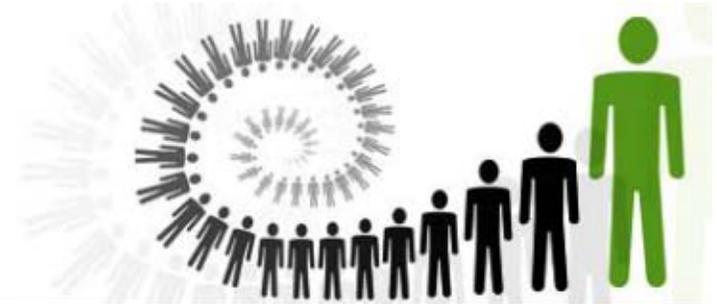
# 信托和基金 Trust & Foundation



Trusts
Settlor
Trust Deed
Letter of Wishes
Trust Assets
Trustees
Protector
Beneficiaries

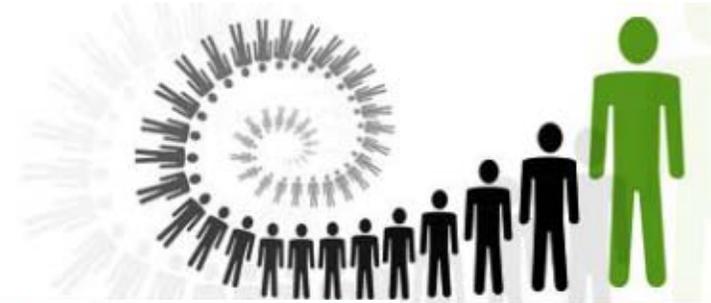
Foundations
Founder
Charter Articles
By-laws Regulations
Patrimony
Foundation Council Board of Councillors
Supervisory Person Guardian
Beneficiaries

## 基金：立法



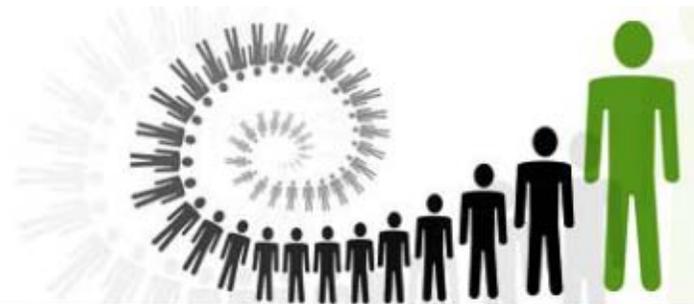
- **Liechtenstein** Stiftung (Family Foundation) 1926 (amended 2009)
- **Austria** Private Foundation 1993
- **Panama** Private Interest Foundation 1995
- **Netherlands Antilles** Private Foundation 1998
- **St Kitts** Foundations Act 2003
- **Bahamas** Foundations Act 2004
- **Nevis** Multiform Foundations Ordinance 2004
- **Antigua & Barbuda** International Foundations Act 2007
- **Anguilla** Foundation Act 2008
- **Malta** Law on Foundations 2008
- Foundations (**Jersey**) Law 2009
- **Seychelles** Foundations Act 2009
- **Belize** International Foundations Act 2010
- **Labuan** Foundations Act 2010
- **Isle of Man** Foundations Act 2011
- **Cook Islands** Foundations Act 2012
- **Mauritius** Foundations Act 2012
- Foundations (**Guernsey**) Law 2012

# 根据客户的需要选择工具 Matching Purpose with Tool



Motivations	Discretionary Trust	Reserved Powers Trust	Foundations	Private Trust Companies	Purpose Trusts
Creditor Protection	Yes	No	Unclear	No	Yes
Predator Protection	Yes	No	Yes	No	Yes
Privacy	Yes	Yes	Yes	Yes	Yes
Succession Planning	Yes	Yes	Yes	Yes	Yes
Charitable Giving	Yes	Yes	Yes	Yes	Yes
Control	Yes (Some)	Yes	Yes	Yes	No
Commercial Transactions	Yes	Yes	Yes	Yes	Yes
Holding High Risk Assets	No	Yes	Yes	Yes	Yes

# 信托的法律适用



## 《关于信托的法律适用及其承认的公约》

---香港法例76章 《信托承认条例》

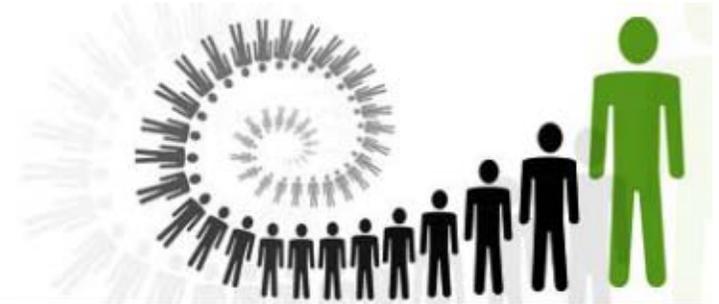
- 对于支配信托的有效性、解释、效力及其管理的事项

---适用信托文件约定的法律

---适用最密切联系的法律

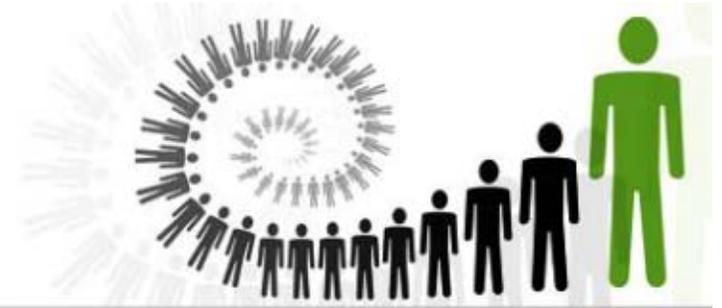
---信托的某一可分割事项，特别是管理事项，可依不同的法律

## 信托的法律适用



法院地冲突规则指引的法律规则的适用，特别是在以下方面不能以任意行为排除其适用：

- (一)对未成年人和无行为能力人的保护;
- (二)婚姻及于身分和财产的效力;
- (三)遗嘱继承或无遗嘱继承中的继承权，特别是配偶或亲属的不得取消的份额;
- (四)财产所有权和设定在财产上的担保利益的转移;
- (五)在破产事件中对债权人的保护;
- (六)在其他方面对善意第三人的保护。



联系方式：闫显明（Bob Yan）

香港顾张文菊、叶文庆律师事务所（Christine Koo. M & IP Solicitors & Notaries）

地址：香港金钟海富中心6楼601室

手机：（86）15018939249；（852）51039249

邮箱：[info@cnhklawyer.com](mailto:info@cnhklawyer.com)

谢谢大家！

