

LA PRATIQUE DU DROIT

Guillaume Grisel  
docteur en droit, avocat, TEP

# Le trust en Suisse

Schulthess § 2020  
ÉDITIONS ROMANDES

# Table des matières

Sommaire.....	V
Abréviations .....	VII
1 <sup>ère</sup> partie Le droit des <i>trusts</i> .....	1
<b>Chapitre 1 Introduction</b> .....	3
I. La notion de <i>trust</i> .....	3
II. Les sources du droit des <i>trusts</i> .....	7
A. Les sources historiques.....	7
B. Les sources juridiques .....	9
C. Droit dispositif et autonomie des parties.....	10
D. La Convention de La Haye relative à la loi applicable au <i>trust</i> et à sa reconnaissance.....	10
III. Les usages du <i>trust</i> .....	11
A. « <i>To have, or not to have, that is the question</i> ».....	11
B. Une transmission souple du patrimoine familial de génération en génération .....	11
C. Le <i>trust</i> dans les affaires et la finance .....	12
D. Le <i>trust</i> utilisé en lieu et place d'une société.....	12
E. La « bonne à tout faire » des pays de <i>common law</i> .....	13
IV. Les institutions du droit suisse ressemblant au <i>trust</i> .....	13
<b>Chapitre 2 Typologie des <i>trusts</i></b> .....	17
I. Introduction .....	17
II. La cause juridique du <i>trust</i> : <i>express trusts, resulting trust, constructive trust, statutory trust</i> .....	17
A. Le <i>private express trust</i> .....	17
1. Généralités.....	17
2. <i>Inter vivos trust</i> et <i>testamentary trust</i> .....	18
B. Le <i>resulting trust</i> .....	19
C. Le <i>constructive trust</i> .....	20
1. Définition générale .....	20
2. Les cas d'application du <i>constructive trust</i> .....	20
a. Le <i>constructive trust</i> comme accessoire d'un <i>express</i> ou d'un <i>resulting trust</i> .....	21
b. Les autres cas d'application du <i>constructive trust</i> .....	21
3. L' <i>institutional constructive trust</i> et le <i>remedial constructive trust</i> .....	23
D. Le <i>statutory trust</i> .....	24
III. Le but du <i>trust</i> : <i>private trusts, charitable trusts, purpose trusts</i> .....	24

A. Introduction .....	24
B. Le <i>private express trust</i> .....	24
C. Le <i>charitable trust</i> .....	25
1. Généralités .....	25
2. Absence d'exigence de <i>beneficiaries</i> mais exigence d'un but caritatif .....	26
3. Les distributions .....	27
4. La « <i>Cy-Près Doctrine</i> » .....	27
5. L' <i>enforcer</i> .....	27
D. Le <i>private purpose trust</i> .....	28
IV. La nature de l'intérêt du <i>beneficiary</i> : <i>bare trust</i> , <i>fixed interest trust</i> , <i>discretionary trust</i> , <i>objects of powers of appointment</i> .....	29
A. Introduction .....	29
B. Le <i>bare trust</i> .....	29
C. Le <i>fixed interest trust</i> .....	29
D. Le <i>discretionary trust</i> .....	30
1. En général .....	30
2. La distinction entre <i>discretionary trust</i> et <i>fixed interest trust</i> .....	31
3. Combinaison de <i>discretionary trust</i> et de <i>fixed interest trust</i> .....	31
4. <i>Protective trusts</i> , <i>spendthrift trusts</i> et <i>asset protection trusts</i> .....	32
E. La <i>power of appointment</i> .....	33
V. Le pouvoir conservé par le <i>settlor</i> : <i>recovable trust</i> et <i>irrevocable trust</i> .....	34
VI. La nature de l'apport ou des apports effectués par le <i>settlor</i> : <i>trust de</i> <i>capital</i> ou <i>trust de revenus</i> .....	35
<b>Chapitre 3 La constitution et la dissolution du <i>trust</i></b> .....	<b>37</b>
I. La constitution du <i>trust</i> .....	37
A. Les conditions formelles de constitution d'un <i>trust</i> .....	37
1. Le <i>trust</i> constitué par un acte unilatéral .....	37
2. Le transfert des biens au <i>trustee</i> .....	38
a. Le droit applicable au transfert .....	38
b. Le transfert effectué par un représentant du <i>settlor</i> .....	38
c. Le cas particulier où le <i>settlor</i> est <i>trustee</i> lui-même .....	38
d. Un transfert unique ou plusieurs transferts successifs .....	39
B. Les conditions matérielles de la validité du <i>trust</i> .....	39
1. Les « <i>three certainties</i> » .....	39
a. Introduction .....	39
b. La <i>certainty of intention</i> .....	39
c. La <i>certainty of subject matter</i> .....	40
d. La <i>certainty of objects</i> .....	42
2. L' <i>administrative workability</i> .....	43
3. L' <i>irreducible core of trusteeship</i> .....	44
4. Le <i>beneficiary principle</i> .....	44
5. Les <i>trusts</i> illicites, contraires à l'ordre public, ou écartés ou ignorés par des lois spéciales .....	45

6. Les conséquences du non respect des conditions de validité du <i>trust</i> .....	45
II. La dissolution du <i>trust</i> .....	45
A. Généralités sur les différentes manières dont le <i>trust</i> peut prendre fin ....	45
B. La « <i>Rule against perpetuities</i> ».....	46
C. Le droit des bénéficiaires de mettre fin au <i>trust</i> (« règle de Saunders v Vautier »).....	47
<b>Chapitre 4 Les intervenants et leur position juridique</b> .....	<b>49</b>
I. Introduction .....	49
II. Le <i>settlor</i> .....	50
A. Le principe : le <i>settlor</i> absent des rapports de droit découlant du <i>trust</i> ....	50
B. L'exception : le <i>settlor</i> se réservant certains droits ou pouvoirs.....	50
1. Le <i>revocable trust</i> .....	50
2. Les autres pouvoirs que le <i>settlor</i> peut se réserver.....	51
3. La <i>letter of wishes</i> .....	51
4. Le <i>settlor</i> étant lui-même <i>trustee</i> ou <i>beneficiary</i> .....	52
III. Le <i>trustee</i> .....	53
A. Les différents types de <i>trustees</i> .....	53
B. Nomination, démission et révocation du <i>trustee</i> .....	54
1. La nomination du <i>trustee</i> .....	54
2. La démission du <i>trustee</i> .....	54
3. La révocation du <i>trustee</i> .....	55
C. La position juridique du <i>trustee</i> en général .....	55
1. Droits, obligations, pouvoirs et responsabilité du <i>trustee</i> .....	55
2. Droit dispositif et droit impératif.....	55
D. Les obligations du <i>trustee</i> .....	57
1. Introduction .....	57
2. Les obligations fiduciaires du <i>trustee</i> .....	57
3. L'obligation de séparer le <i>trust fund</i> de ses propres biens et des biens détenus dans d'autres <i>trusts</i> .....	58
4. L'obligation d'exercer ses pouvoirs de manière honnête et impartiale.....	59
5. La « <i>duty of care and skill</i> ».....	59
6. L'obligation d'agir personnellement.....	60
7. L'obligation de rendre des comptes aux <i>beneficiaries</i> .....	60
8. L'obligation de saisir le juge dans le cadre de sa juridiction gracieuse si nécessaire.....	61
9. L'obligation d'administrer le <i>trust fund</i> de manière à en protéger le capital et à produire des revenus.....	61
10. L'obligation de distribuer le capital et les revenus conformément aux termes du <i>trust deed</i> .....	63
11. L'obligation de considérer l'exercice de ses pouvoirs .....	63
12. La violation de ses obligations par le <i>trustee</i> et ses conséquences.....	64
E. Les pouvoirs du <i>trustee</i> .....	65

1. Introduction .....	65
2. Les pouvoirs administratifs (« <i>administrative powers</i> ») .....	65
3. Les pouvoirs distributifs (« <i>distributive powers</i> ») .....	66
a. Introduction .....	66
b. Le « <i>power of maintenance</i> » .....	66
c. Le « <i>power of advancement</i> » .....	66
d. Le « <i>power to accumulate</i> » et le « <i>trust to accumulate</i> » .....	67
e. Le pouvoir de rembourser ses impenses et de payer les frais du <i>trust</i> au moyen du <i>trust fund</i> .....	67
F. Les droits du <i>trustee</i> .....	67
1. Le droit à une rémunération .....	67
2. Le droit au remboursement des impenses et le droit de payer les frais du <i>trust</i> au moyen du <i>trust fund</i> .....	68
G. La responsabilité du <i>trustee</i> pour les dettes du <i>trust</i> .....	68
IV. Le <i>beneficiary</i> .....	69
A. Les droits du <i>beneficiary</i> .....	69
1. Les droits relatifs aux distributions .....	69
a. Droit subjectif ou expectative .....	69
b. <i>Beneficiary</i> en rang utile, futur ou conditionnel .....	70
c. Le cas particulier des « <i>unit trusts</i> » .....	71
2. Les droits relatifs à l'administration du <i>trust</i> .....	71
3. Le droit aux renseignements .....	71
a. Introduction .....	71
b. Le droit d'être informé de sa qualité de <i>beneficiary</i> .....	71
c. Le droit d'exiger du <i>trustee</i> qu'il rende compte de sa gestion en dehors de tout contentieux .....	72
d. Le droit aux renseignements dans le cadre contentieux .....	73
4. Les autres droits subjectifs du <i>beneficiary</i> .....	73
a. Le droit de mettre fin au <i>trust</i> .....	73
b. Droit d'obtenir la révocation du <i>trustee</i> et la désignation d'un nouveau <i>trustee</i> .....	74
c. Le droit de saisir le juge en procédure gracieuse .....	74
d. Le droit de disposer de son intérêt bénéficiaire .....	74
B. Les prétentions du <i>beneficiary</i> en cas de <i>breach of trust</i> .....	74
1. Généralités .....	74
2. La responsabilité du <i>trustee</i> en cas de <i>breach of trust</i> .....	75
a. La qualité pour agir .....	75
b. La responsabilité solidaire en cas de multiplicité de <i>trustees</i> .....	75
c. Le droit d'indemnité ( <i>right of indemnity</i> ) contre un <i>beneficiary</i> .....	76
d. La prescription .....	76
e. Les clauses limitant la responsabilité du <i>trustee</i> dans l'instrument du <i>trust</i> .....	76
3. Les prétentions personnelles du bénéficiaire à l'encontre du <i>trustee</i> .....	77
a. Introduction .....	77

b.	« <i>Falsifying</i> ».....	78
c.	« <i>Surcharging</i> ».....	79
d.	La restitution des profits personnels.....	79
e.	Exception à la responsabilité personnelle en cas de comportement excusable du <i>trustee</i> .....	79
4.	Les prétentions réelles du bénéficiaire : l' <i>equitable right to trace</i> .....	80
a.	Définition générale.....	80
b.	Aliénations successives et emploi.....	81
c.	Les exceptions au « <i>tracing</i> ».....	81
ca.	L'« <i>overreaching</i> ».....	81
cb.	L'acquisition par un tiers de bonne foi (« <i>bona fide purchaser for value of a legal interest without notice</i> »).....	82
cc.	Le changement exceptionnel de circonstances.....	82
d.	Les choses fongibles et leur mélange avec celles de l'acquéreur.....	83
da.	Mélange avec la fortune personnelle du <i>trustee</i> .....	83
db.	Mélange avec les biens d'un autre <i>trust</i> .....	83
dc.	Disposition en faveur d'un tiers et mélange avec les biens de celui-ci .....	84
5.	Les autres prétentions réelles du <i>beneficiary</i> : exercice de l'action possessoire par le <i>beneficiary</i> .....	85
6.	Les prétentions personnelles du <i>beneficiary</i> à l'égard des tiers .....	85
a.	Introduction .....	85
b.	La subrogation.....	85
c.	La responsabilité personnelle du tiers pour « <i>dishonest assistance to a breach of trust</i> ».....	86
d.	La responsabilité personnelle du tiers pour « <i>dishonest dealing with trust property</i> ».....	86
e.	Des obligations personnelles des <i>beneficiaries</i> vis-à-vis des tiers ? .....	87
V.	Le Juge.....	87
A.	L'importance de la juridiction gracieuse.....	87
B.	La compétence matérielle du juge en juridiction gracieuse .....	87
C.	La juridiction gracieuse et les pouvoirs discrétionnaires du <i>trustee</i> .....	89
VI.	Le <i>protector</i> et les rôles analogues.....	89
A.	Le <i>protector</i> .....	89
1.	La notion de <i>protector</i> .....	89
2.	Les origines du rôle de <i>protector</i> .....	90
3.	Les pouvoirs du <i>protector</i> .....	90
4.	Les droits du <i>protector</i> .....	91
5.	La responsabilité du <i>protector</i> .....	91
B.	Les rôles analogues à celui de <i>protector</i> .....	91
2 <sup>ème</sup> partie	Le <i>trust</i> et le droit privé suisse .....	93
Chapitre 1	Le <i>trust</i> en droit international privé.....	97

I. Généralités.....	97
A. Les questions de droit international privé qui se posent en matière de <i>trust</i> .....	97
B. L'approche suisse du <i>trust</i> antérieure à la ratification de la CLH Trust.....	97
C. Les sources .....	97
D. Le champ d'application matériel des dispositions de droit international privé en matière de <i>trusts</i> .....	98
1. Introduction .....	98
2. La définition du <i>trust</i> de la CLH Trust.....	98
3. La définition du <i>trust</i> de la LDIP .....	101
4. Les cas particuliers où la LDIP étend le champ d'application de la CLH Trust.....	102
5. Les délimitations avec d'autres règles de droit international privé ou de droit matériel.....	102
a. Introduction .....	102
b. Les règles applicables aux questions préliminaires.....	103
c. Les conflits de règles de conflits de loi .....	103
d. Les dispositions réservées par la CLH Trust et la LDIP .....	104
da. Introduction .....	104
db. Le droit impératif.....	104
dc. Les lois d'application immédiate ou de police .....	104
dd. L'ordre public.....	105
e. Les <i>trusts</i> ne tombant pas dans le champ d'application du chapitre 9a de la LDIP .....	105
II. Le droit applicable au <i>trust</i> .....	105
A. Introduction .....	105
B. L'élection de droit .....	106
C. La loi applicable en l'absence d'élection de droit .....	107
D. Multiplicité de lois applicables ou « dépeçage ».....	108
E. Les matières régies par la loi applicable au <i>trust</i> .....	108
F. L'opportunité des règles de conflit de loi de la CLH Trust.....	109
III. La reconnaissance du <i>trust</i> en tant que tel.....	109
A. L'obligation générale de reconnaître le <i>trust</i> en tant que tel.....	109
B. Les obligations spécifiques de reconnaissance des caractéristiques fondamentales du <i>trust</i> .....	110
C. La compatibilité de la reconnaissance du <i>trust</i> avec l'ordre public suisse et les lois suisses d'application immédiate .....	111
IV. La compétence des tribunaux .....	113
A. Généralités.....	113
B. L'élection de for .....	114
1. L'étendue de l'autonomie de la volonté en matière d'élection de for .....	114
2. Les limites de l'autonomie de la volonté.....	115
C. Les tribunaux compétents en l'absence d'élection de for.....	116

V. La reconnaissance des décisions étrangères .....	118
<b>Chapitre 2 Le <i>trust</i> et le droit du mariage .....</b>	<b>121</b>
I. Introduction .....	121
II. Le <i>trust</i> et les effets généraux du mariage .....	121
A. La loi applicable aux effets généraux du mariage selon le droit international privé suisse .....	121
B. Le <i>trust</i> et le droit suisse des effets généraux du mariage .....	122
1. Introduction .....	122
2. Le <i>settlor</i> et le <i>beneficiary</i> .....	122
3. Le <i>trustee</i> .....	123
III. Le <i>trust</i> et les régimes matrimoniaux .....	124
A. La loi applicable aux régimes matrimoniaux selon le droit international privé suisse .....	124
B. Le <i>trust</i> et le droit suisse des régimes matrimoniaux .....	125
1. Introduction .....	125
2. Le <i>settlor</i> et le <i>beneficiary</i> .....	125
a. La participation aux acquêts .....	125
b. La communauté des biens .....	129
c. La séparation de biens .....	130
3. Le <i>trustee</i> .....	130
4. Les mesures provisionnelles .....	130
<b>Chapitre 3 Le <i>trust</i> et le droit de la protection de l'adulte et de l'enfant.....</b>	<b>135</b>
I. Généralités .....	135
II. Le droit de la protection de l'adulte .....	135
A. Introduction .....	135
B. La loi applicable en matière de protection de l'adulte en droit international privé suisse .....	135
C. Le <i>trust</i> comme instrument de planification de la perte de capacité de discernement .....	136
1. L'utilité du <i>trust</i> comme instrument de planification de la perte de capacité de discernement .....	136
2. La constitution d'un <i>trust</i> par l'adulte comme instrument de planification d'incapacité .....	137
D. La constitution d'un <i>trust</i> comme mesure de protection de l'adulte complémentaire ou de substitution ? .....	138
E. La constitution d'un <i>trust</i> par un tiers en faveur de l'adulte .....	139
1. L'utilité du <i>trust</i> pour gratifier de jeunes adultes .....	139
2. Les obstacles découlant du droit suisse des successions .....	140
F. La coexistence du <i>trust</i> et d'une mesure de protection de l'adulte .....	140
1. Introduction .....	140
2. Les pouvoirs du curateur et de la personne concernée sur les biens .....	141
3. Le <i>trustee</i> sous curatelle .....	141



4. Le <i>beneficiary</i> sous curatelle .....	142
a. L'exercice des droits du <i>beneficiary</i> .....	142
b. L'indication du capital et des revenus du <i>trust</i> dans les comptes de curatelle ? .....	143
c. Les obligations du <i>trustee</i> à l'égard du curateur et de l'autorité de protection de l'adulte .....	143
d. Le cumul des mandats de <i>trustee</i> et de curateur ou de mandataire pour cause d'incapacité.....	144
da. Généralités.....	144
db. L'incompatibilité liée à la personne du <i>trustee</i> .....	144
dc. L'incompatibilité liée au risque de conflit d'intérêts.....	144
III. Le droit de la protection de l'enfant .....	145
A. Introduction .....	145
B. La loi applicable .....	145
C. La constitution d'un <i>trust</i> en faveur d'un enfant .....	145
<b>Chapitre 4 Le <i>trust</i> et le droit des successions .....</b>	<b>147</b>
I. Introduction .....	147
II. La loi applicable à la succession selon le droit international privé suisse....	147
A. La loi applicable aux questions de fond (statut successoral).....	147
B. La loi applicable à la forme des dispositions à cause de mort.....	148
III. Le <i>trust</i> et le droit suisse des successions.....	148
A. Introduction .....	148
B. Le <i>trust</i> et l'interdiction de la désignation des gratifiés à cause de mort par un tiers.....	148
C. Le <i>trust</i> et le <i>numerus clausus</i> des institutions successorales suisses ....	149
D. Le <i>trust</i> et les réserves héréditaires du droit suisse .....	150
1. Les réserves héréditaires, l'action en réduction et les réunions .....	150
2. Les apports effectués à un <i>trust</i> lèsent-ils la réserve ? .....	151
3. La réduction des apports effectués à un <i>trust</i> .....	152
4. Le pacte successoral de renonciation comme moyen d'écarter la réserve.....	154
5. Les « <i>anti-forced heirship rules</i> » .....	154
E. Le <i>trust</i> et les rapports .....	155
1. La notion de rapport en général.....	155
2. La création d'un <i>trust</i> en faveur d'un héritier légal peut-elle constituer une libéralité rapportable ? .....	155
F. Le <i>trust</i> et les règles de droit suisse limitant l'effet des dispositions à cause de mort dans le temps .....	156
G. Le <i>trust</i> et le droit à l'information des héritiers.....	157
<b>Chapitre 5 Le <i>trust</i> et les droits réels.....</b>	<b>159</b>
I. Généralités.....	159
A. La loi applicable aux questions de droits réels .....	159

1. La loi applicable au contenu des droits réels du <i>trustee</i> sur les biens en <i>trust</i> .....	159
2. La loi applicable au contenu des droits réels du <i>beneficiary</i> sur les biens en <i>trust</i> .....	160
3. La loi applicable aux transferts de propriété .....	161
4. La loi applicable aux sûretés réelles .....	162
5. La loi applicable à la protection des tiers .....	163
B. La possibilité d'indiquer l'existence du <i>trust</i> dans les registres publics.....	163
1. Le principe.....	163
2. Les formalités .....	164
3. Les effets .....	165
II. Le <i>trust</i> et les droits réels mobiliers .....	166
A. Le contenu et l'exercice des droits réels mobiliers .....	166
B. Le transfert des droits réels mobiliers .....	166
C. La protection des tiers acquéreurs de bonne foi .....	168
D. Les navires et aéronefs .....	168
III. Le <i>trust</i> et les droits réels immobiliers .....	169
A. Le contenu et l'exercice des droits réels immobiliers .....	169
B. Le transfert de la propriété foncière .....	169
1. Généralités.....	169
2. L'apport d'un immeuble en <i>trust</i> par le <i>settlor</i> .....	170
a. L'acte juridique servant de base au transfert de propriété.....	170
aa. L'apport par acte entre vifs.....	170
ab. L'apport par acte à cause de mort.....	171
b. L'inscription au Registre foncier.....	172
3. L'acquisition d'un immeuble par le <i>trustee</i> auprès d'un tiers.....	172
4. L'aliénation d'un immeuble par le <i>trustee</i> en faveur d'un tiers .....	172
5. La distribution d'un immeuble à un <i>beneficiary</i> .....	173
6. Le changement de <i>trustee</i> .....	174
7. Les restrictions découlant de la LFAIE .....	176
a. Introduction .....	176
b. Les opérations soumises au régime d'autorisation : la notion « d'acquisition » .....	176
c. Les personnes soumises au régime d'autorisation : la notion de « personne à l'étranger ».....	177
d. Les exceptions au régime d'autorisation .....	179
e. Les conditions d'octroi d'une autorisation.....	180
<b>Chapitre 6 Le <i>trust</i> et le droit de la poursuite pour dettes et de la faillite ....</b>	<b>183</b>
I. Généralités.....	183
II. La séparation entre le <i>trust fund</i> et le patrimoine personnel du <i>trustee</i> .....	183
A. Introduction .....	183
B. La poursuite lorsque le <i>trustee</i> répond personnellement des dettes relatives au <i>trust</i> .....	185

1. Le principe.....	185
2. La continuation de la poursuite par voie de faillite .....	185
3. La continuation de la poursuite par voie de saisie.....	186
4. La protection des tiers de bonne foi en cas d'omission d'indication du <i>trust</i> dans un registre ? .....	186
C. La poursuite lorsque le <i>trust fund</i> répond des dettes relatives au <i>trust</i> ..	187
1. Le principe de la « représentation » du <i>trust</i> par le <i>trustee</i> .....	187
2. Le for de la poursuite.....	188
3. La continuation de la poursuite par voie de faillite .....	189
III. La séparation entre le <i>trust fund</i> et le patrimoine personnel du <i>settlor</i> .....	190
1. Généralités,.....	190
2. L'exécution forcée sur les prétentions fermes du <i>settlor</i> sur les actifs en <i>trust</i> .....	190
3. La révocation du transfert de biens au <i>trustee</i> par les créanciers du <i>Settor</i> .....	191
IV. La séparation entre le <i>trust fund</i> et le patrimoine personnel du <i>beneficiary</i> .....	192
<b>3<sup>ème</sup> partie Le <i>trust</i> en droit fiscal suisse .....</b>	<b>193</b>
<b>Chapitre 1 Le <i>trust</i> et les impôts sur le revenu et la fortune .....</b>	<b>197</b>
I. Généralités.....	197
A. Les impôts sur le revenu et la fortune en Suisse .....	197
B. Les caractéristiques pertinentes du <i>trust</i> en ce qui concerne son imposition .....	197
C. La question du sujet fiscal .....	198
D. La théorie de l'accroissement du patrimoine.....	199
II. Le <i>revocable trust</i> .....	200
A. Le principe de l'attribution des éléments imposables au <i>settlor</i> .....	200
B. La notion de <i>revocable trust</i> en droit fiscal suisse .....	200
C. Le traitement fiscal du <i>settlor</i> d'un <i>revocable trust</i> .....	202
III. L' <i>irrevocable fixed interest trust</i> .....	202
A. Le principe de l'attribution des éléments imposables au <i>beneficiary</i> .....	202
B. La notion de <i>fixed interest trust</i> .....	203
C. Le traitement fiscal du <i>beneficiary</i> d'un <i>fixed interest trust</i> .....	204
IV. L' <i>irrevocable discretionary trust</i> .....	205
A. Le principe de l'attribution des éléments imposables au <i>settlor</i> .....	205
B. La notion de <i>discretionary trust</i> .....	207
C. Le traitement fiscal du <i>settlor</i> et du <i>beneficiary</i> d'un <i>discretionary</i> <i>trust</i> .....	208
1. Si le <i>settlor</i> est domicilié en Suisse .....	208
2. Si le <i>settlor</i> est domicilié à l'étranger.....	208

3. Si le <i>settlor</i> est domicilié en Suisse et imposé sur la base de la dépense .....	210
V. Les <i>trusts</i> « mixtes ».....	210
VI. L'obligation de collaborer .....	211
<b>Chapitre 2 Le <i>trust</i> et les impôts sur les successions et les donations .....</b>	<b>215</b>
I. Généralités.....	215
II. L'imposition des apports du <i>settlor</i> au <i>trust</i> .....	215
A. L'existence d'un événement imposable et son moment.....	215
B. Le taux d'imposition.....	217
III. L'imposition des distributions au <i>beneficiary</i> .....	217
A. L'existence d'un événement imposable et son moment.....	217
B. Le taux d'imposition.....	218
IV. Les contribuables et débiteurs de l'impôt.....	218
V. Les obligations de collaborer du <i>trustee</i> et des <i>beneficiaries</i> .....	219
<b>Chapitre 3 Le <i>trust</i> et l'impôt anticipé et le droit de timbre .....</b>	<b>221</b>
I. L'impôt anticipé .....	221
A. Généralités.....	221
B. Les distributions aux <i>beneficiaries</i> .....	222
C. Le remboursement de l'impôt anticipé sur les rendements de capitaux mobiliers détenus en <i>trust</i> .....	222
1. Généralités.....	222
2. Le <i>revocable trust</i> .....	222
3. L' <i>irrevocable fixed interest trust</i> .....	223
4. L' <i>irrevocable discretionary trust</i> .....	223
a. <i>Settlor</i> domicilié à l'étranger .....	223
b. <i>Settlor</i> domicilié en Suisse .....	224
5. Le remboursement de l'impôt anticipé et des impôts à la source étrangers en vertu des conventions de double imposition .....	224
a. Généralités.....	224
b. Le remboursement de l'impôt anticipé suisse .....	224
c. Le remboursement de l'impôt à la source étranger sur les intérêts et dividendes .....	225
6. Le bénéficiaire du remboursement de l'impôt anticipé.....	226
II. Les droits de timbre.....	226
A. Généralités.....	226
B. Le droit de timbre d'émission.....	226
C. Le droit de timbre de négociation.....	226
<b>Chapitre 4 Le <i>trust</i> et la taxe sur la valeur ajoutée .....</b>	<b>229</b>
I. Généralités.....	229
A. L'objet de la TVA .....	229

B. Le champ d'application de la TVA dans les situations internationales..	229
1. Les prestations de services .....	229
2. Les livraisons de biens.....	231
II. Les services fournis par le <i>trustee</i> au <i>trust</i> .....	231
A. <i>Trustee</i> en Suisse et <i>trust</i> en Suisse .....	231
B. <i>Trustee</i> en Suisse et <i>trust</i> à l'étranger.....	232
C. <i>Trustee</i> à l'étranger et <i>trust</i> en Suisse.....	232
III. Les services fournis par des tiers au <i>trust</i> .....	232
IV. Les services fournis par des tiers au <i>trustee</i> personnellement.....	233
V. L'importation de biens .....	233
VI. L'exécution des obligations fiscales en matière de TVA sur les acquisitions.....	234
<b>Chapitre 5 Le <i>trust</i> et l'échange de renseignements international en matière fiscale.....</b>	<b>237</b>
I. Introduction .....	237
II. L'échange de renseignements à la demande : l'assistance administrative en matière fiscale .....	237
A. Introduction .....	237
B. L'échange de renseignements détenus par la banque.....	238
1. La jurisprudence relative à l'affaire « UBS – USA ».....	238
2. La jurisprudence ultérieure basée sur les conventions de double imposition .....	239
3. La jurisprudence actuelle.....	240
C. L'échange de renseignements détenus par un <i>trustee</i> .....	241
III. L'échange spontané de renseignements .....	242
IV. L'échange automatique de renseignements.....	242
<b>Chapitre 6 Opportunité de la reconnaissance du <i>trust</i> comme sujet fiscal ? .....</b>	<b>243</b>
I. Introduction .....	243
II. La consécration du principe de transparence dans la fiscalité suisse des <i>trusts</i> .....	243
III. Les raisons de la consécration du principe de transparence .....	244
IV. Les inconvénients du principe de transparence .....	244
V. L'opportunité de la reconnaissance du <i>trust</i> comme sujet fiscal ?.....	245
<b>4<sup>ème</sup> partie La réglementation de l'activité de <i>trustee</i> en Suisse.....</b>	<b>249</b>
<b>Chapitre 1 Le régime d'autorisation et de surveillance des <i>trustees</i> .....</b>	<b>251</b>
I. Introduction .....	251

II. Le champ d'application du régime d'autorisation et de surveillance.....	251
A. Les <i>trustees</i> assujettis au régime d'autorisation et de surveillance.....	251
B. Les <i>trustees</i> non assujettis au régime d'autorisation et de surveillance.....	253
III. Les obligations du <i>trustee</i> assujetti.....	255
A. Introduction.....	255
B. L'obligation de s'assujettir à un organisme de surveillance et l'obligation d'obtenir une autorisation.....	255
1. Les <i>trustees</i> ayant leur siège ou leur domicile en Suisse.....	255
2. Les succursales d'établissements étrangers.....	256
3. Les représentations en Suisse de <i>trustees</i> professionnels étrangers.....	257
C. Les conditions de l'obtention et du maintien de l'autorisation.....	257
1. Les obligations relatives à la structure juridique sous laquelle l'activité est exercée.....	257
a. La forme juridique et l'inscription au Registre du commerce.....	257
b. La dénomination.....	258
c. Le capital minimal et les autres garanties financières.....	258
d. Le lieu de la direction effective.....	258
2. Les obligations en matière d'organisation.....	259
a. Les règles générales d'organisation.....	259
b. La délégation des tâches.....	260
c. La gestion des risques et le contrôle interne.....	261
3. La garantie d'une activité irréprochable.....	262
4. Les obligations de déclarer.....	263
IV. La surveillance des <i>trustees</i> .....	264
A. Le partage des attributions entre la FINMA et les organismes de surveillance.....	264
B. Les audits.....	264
V. Les sanctions.....	265
VI. Les dispositions transitoires.....	265
<b>Chapitre 2 La lutte contre le blanchiment d'argent et le financement             du terrorisme.....</b>	<b>269</b>
I. Introduction.....	269
II. L'applicabilité du dispositif légal de lutte contre le blanchiment d'argent aux <i>trustees</i> .....	269
A. Les <i>trustees</i> assujettis au dispositif de lutte contre le blanchiment.....	269
B. Les <i>trustees</i> non assujettis au dispositif de lutte contre le blanchiment.....	271
III. Les obligations du <i>trustee</i> assujetti.....	271
A. Introduction.....	271
B. L'obligation d'obtenir une autorisation et de s'affilier à un organisme d'autorégulation.....	272
C. Les obligations de diligence.....	273
1. Les obligations en matière d'organisation.....	273
a. Les obligations générales.....	273

b.	L'obligation d'adopter des directives internes .....	273
c.	L'obligation de documenter et de conserver les documents.....	274
2.	L'obligation de vérifier l'identité du cocontractant.....	274
3.	L'obligation d'identifier l'ayant droit économique .....	275
a.	Généralités.....	275
b.	Les ayant droit économiques d'un <i>trust</i> .....	276
4.	L'obligation de renouvellement des vérifications d'identité.....	277
5.	L'obligation d'identification de l'objet et du but de la relation d'affaires souhaitée par le cocontractant .....	277
a.	L'obligation d'identifier l'objet et le but de la relation en général .....	277
b.	L'obligation de clarifier l'arrière-plan et le but lorsque les circonstances le justifient .....	277
6.	La délégation des obligations de diligence.....	279
D.	Les obligations en cas de soupçons de blanchiment d'argent .....	279
1.	L'obligation de communiquer .....	279
2.	L'interdiction de bloquer les avoirs après la communication pour soupçons fondés.....	280
3.	L'obligation de bloquer les avoirs .....	280
4.	L'interdiction d'informer les tiers .....	281
5.	L'obligation d'informer le MROS.....	281
6.	Les obligations relatives au comportement à adopter dans la relation d'affaires après la communication .....	281
IV.	La surveillance des <i>trustees</i> intermédiaires financiers .....	281
V.	Les sanctions .....	282
VI.	La position de la banque ayant un <i>trustee</i> comme cocontractant .....	283
<b>Chapitre 3 L'échange automatique de renseignements en matière fiscale.....</b>		
I.	Introduction générale.....	285
II.	La norme commune de déclaration (CRS) .....	286
A.	Introduction .....	286
B.	La qualification du <i>trust</i> et du <i>trustee</i> .....	286
1.	Le <i>trustee</i> comme institution financière .....	286
2.	Le <i>trust</i> comme institution financière.....	287
a.	Le <i>trust</i> comme entité d'investissement « de type B » en général .....	287
b.	Le « <i>gross income test</i> ».....	287
c.	Le « <i>managed by test</i> ».....	288
3.	Le <i>trust</i> comme entité non financière (ENF).....	288
a.	Généralités.....	288
b.	Le <i>trust</i> comme entité non financière active (ENF active).....	289
c.	Le <i>trust</i> comme entité non financière passive (ENF passive) ....	291
C.	Le rattachement du <i>trust</i> à la Suisse – la notion de « résidence » du <i>trust</i> .....	291

1. Généralités.....	291
2. La résidence du <i>trust</i> institution financière .....	291
3. La résidence du <i>trust</i> entité non financière.....	293
D. Les conséquences de la qualification du <i>trustee</i> et du <i>trust</i> comme institutions financières suisses.....	294
1. Généralités.....	294
a. Introduction .....	294
b. L'exécution des obligations du <i>trust</i> par le <i>trustee</i> .....	294
2. L'obligation de s'inscrire auprès de l'AFC .....	295
3. Les obligations de diligence raisonnable concernant l'identification des « comptes déclarables ».....	296
a. Introduction .....	296
b. Les personnes devant faire l'objet d'une déclaration .....	296
c. La diligence requise dans la collecte de renseignements .....	299
4. L'obligation d'informer les personnes devant faire l'objet d'une déclaration .....	299
5. L'obligation de déclaration.....	300
a. Le contenu de la déclaration.....	300
b. La procédure de déclaration .....	302
6. La délégation de l'exécution des obligations à des prestataires de services tiers .....	302
E. Le contrôle des institutions financières suisses .....	303
F. Les sanctions du non-respect des obligations des institutions financières.....	303
G. Le <i>trust</i> institution financière détenant un compte auprès d'une autre institution financière.....	304
H. Les conséquences de la qualification du <i>trust</i> comme entité non financière active.....	304
1. Le <i>trust</i> comme personne devant faire l'objet d'une déclaration ....	304
2. L'obligation d'autocertification.....	305
I. Les conséquences de la qualification du <i>trust</i> comme entité non financière passive .....	305
1. Introduction .....	305
2. Le <i>trust</i> comme personne devant faire l'objet d'une déclaration ? ..	305
3. Les personnes détenant le contrôle du <i>trust</i> .....	306
4. L'obligation d'autocertification.....	307
5. Les renseignements déclarés par l'institution financière.....	307
III. FATCA .....	308
A. Introduction .....	308
1. Le système mis en place par le FATCA .....	308
2. Les sources juridiques applicables aux <i>trusts</i> en Suisse.....	309
B. La qualification du <i>trust</i> et du <i>trustee</i> .....	310
1. Le <i>trustee</i> comme établissement financier .....	310
2. Le <i>trust</i> comme établissement financier (FFI) .....	311
a. Introduction .....	311



b. Le <i>trust</i> comme établissement financier (FFI) selon le FATCA .....	311
c. Le <i>trust</i> comme établissement financier (FI) selon l'IGA suisse.....	312
3. Le <i>trust</i> comme entité non financière (NFE).....	312
a. Généralités.....	312
b. Le <i>trust</i> comme entité non financière active ( <i>active</i> NFFE) .....	313
c. Le <i>trust</i> comme entité non financière passive ( <i>passive</i> NFFE).....	313
4. Le cas particulier du <i>trust</i> comme intermédiaire ou « <i>flow-through entity</i> ».....	314
C. Le rattachement du <i>trust</i> à la Suisse – la notion de « résidence » du <i>trust</i> .....	315
1. La résidence fiscale des <i>trusts</i> établissements financiers .....	315
a. Etablissement financier américain ou étranger (US FI ou FFI) ? .....	315
b. Etablissement financier suisse au sens de l'IGA suisse .....	315
2. Le rattachement à la Suisse des <i>trusts</i> entités non financières étrangères (NFFE) .....	316
D. Les conséquences de la qualification du <i>trustee</i> et du <i>trust</i> comme établissements financiers suisses .....	316
1. Généralités.....	316
a. Introduction .....	316
b. L'exécution des obligations du <i>trust</i> par le <i>trustee</i> ou par un tiers .....	316
2. L'obligation de s'enregistrer auprès de l'IRS et de conclure un contrat FFI avec l'IRS .....	318
3. Les obligations de diligence concernant l'identification des « comptes déclarables ».....	318
a. Introduction .....	318
b. Les personnes devant faire l'objet d'une déclaration .....	319
c. La diligence requise dans la collecte de renseignements .....	320
4. L'obligation de requérir le consentement des personnes devant faire l'objet d'une déclaration .....	320
5. L'obligation de déclaration.....	321
a. Le contenu de la déclaration.....	321
b. La procédure de déclaration .....	322
6. L'obligation de vérification et de certification .....	322
7. L'« <i>owner documented FFI</i> » : délégation des obligations déclaratives à la banque du <i>trust</i> .....	323
E. Le contrôle des établissements financiers suisses .....	323
F. Les sanctions du non-respect des obligations des établissements financiers .....	323
1. Les sanctions prévues par le droit suisse .....	324
2. Les sanctions prévues par le droit américain.....	324
G. La non punissabilité en Suisse de la mise en œuvre du FATCA par les établissements financiers suisses .....	325

---

H. Le <i>trust</i> établissement financier détenant un compte auprès d'un autre établissement financier .....	325
I. Les conséquences de la qualification du <i>trust</i> comme entité non financière .....	326
<b>Conclusion : Vers un droit suisse des <i>trusts</i> ? .....</b>	<b>327</b>
<b>Bibliographie sélective.....</b>	<b>335</b>
1 <sup>ère</sup> Partie.....	335
2 <sup>ème</sup> Partie .....	336
3 <sup>ème</sup> Partie .....	341
4 <sup>ème</sup> Partie .....	344
<b>Table des matières .....</b>	<b>345</b>