



lexunion  
International Legal & Notarial Strategies

N°26 2021

# newsletter

Quarterly newsletter on legal and tax developments in member countries of the Lexunion network  
*Lettre trimestrielle d'information sur l'actualité juridique et fiscale des pays membres du réseau Lexunion*



LEXUNION is a network that brings together notaries public and lawyers, estate experts, in several countries worldwide to advise private individuals and businesses on legal and tax matters, both in their home countries and abroad.

*LEXUNION est un réseau qui regroupe des notaires et avocats, experts en patrimoine, dans de nombreux pays pour conseiller les particuliers et les entreprises en matière juridique et fiscale, dans leur pays d'origine comme à l'étranger.*

16 Bvd de Waterloo B-1000 Bruxelles  
t.+34 66 59 59 935

[www.lexunion.com](http://www.lexunion.com)

## Estate planning in France: the anachronistic return of the right to the reserved portion

### *Planification successorale en France : le retour anachronique du droit de prélèvement*

- |   |  |  |    |
|---|--|--|----|
| 1 | Estate planning in France: the anachronistic return of the right to the reserved portion   | <i>Planification successorale en France : le retour anachronique du droit de prélèvement</i>   | 02 |
| 2 | Revision of Company Law & Marriage for all in Switzerland  | <i>Révision du droit de la société anonyme &amp; Mariage pour tous en Suisse</i>   | 05 |
| 3 | The Italian tax regime applicable to Trusts: the new draft Circular published by the Italian Tax authority   | <i>Le régime fiscal italien applicable aux Trusts : nouveau projet de Circulaire publié par l'administration fiscale italienne</i>   | 06 |
| 4 | Entry into force of the new property law in Belgium  | <i>Entrée en vigueur du nouveau droit des biens en Belgique</i>  | 12 |
| 5 | The plenary of the Spanish Constitutional Court declares the unconstitutionality and nullity of the objective method for calculating the taxable base of capital gains tax | <i>Le Tribunal Constitutionnel espagnol en séance plénière déclare l'inconstitutionnalité et la nullité de la méthode objective de calcul de la base imposable aux fins de l'impôt municipal sur les plus-values</i> | 14 |

1

FRANCE

## *Estate planning in France: the anachronistic return of the right to the reserved portion*

Further to the adoption of the bill to strengthen respect for the principles of the Republic and the fight against separatism, French notaries have seen the resurgence of a principle of international inheritance law that they thought was a thing of the past: the right to the reserved portion of an estate.

The aim of the bill was to combat gender discrimination, and more specifically the rule provided for by Sharia law, which gives daughters only half the sons' share of an inheritance. The poorly drafted text not only fails in its objective, but has also created legal insecurity and unpredictability which the European regulation on successions had significantly reduced.

Under the new version of Article 913 of the French Civil Code, which applies to successions opened since 1 November 2021 (including if gifts were granted by the deceased prior to that date), a right to a compensatory levy aimed at re-establishing the heirs' rights to a reserved portion may be exercised over assets located in France, subject to **two cumulative conditions**:

- 1) The deceased or one of his/her children usually resides in, or is a national of a country of the European Union;
- 2) The foreign law applicable to the succession does not allow for any forced heirship mechanism protecting the children.

## *Planification successorale en France : le retour anachronique du droit de prélèvement*

*A la suite de l'adoption de la loi confortant le respect des principes de la République et de la lutte contre le séparatisme, les notaires français ont vu renaître de ses cendres un principe du droit des successions internationales qu'ils pensaient appartenir au passé : le droit de prélèvement.*

*L'objectif du texte était de lutter contre les discriminations homme et femme et en particulier la règle prévue par la charia, qui attribue aux filles la moitié de la part revenant aux garçons. La rédaction du texte d'une grande médiocrité, non seulement rate l'objectif poursuivi, mais de plus crée une insécurité et une imprévisibilité juridiques que le règlement européen sur les successions avait considérablement réduit.*

*Aux termes de la nouvelle rédaction de l'article 913 du Code civil français, qui s'applique aux successions ouvertes depuis le 1er novembre 2021 (y compris si des libéralités ont été consenties par le défunt antérieurement à cette date), un droit de prélèvement compensatoire visant à rétablir les héritiers dans leurs droits réservataires pourra être exercé sur les biens situés France sous réserve **de deux conditions cumulatives** :*

- 1) *Le défunt ou l'un de ses enfants réside habituellement dans un pays de l'Union européenne ou en possède la nationalité ;*
- 2) *La loi étrangère applicable à la succession ne prévoit aucun mécanisme réservataire protecteur des enfants.*



## Estate planning in France: the anachronistic return of the right to the reserved portion

### *Planification successorale en France : le retour anachronique du droit de prélèvement*



#### Two examples:

- A Muslim Moroccan returns to Morocco after living in France. He has two children, a son and a daughter, both Muslims. The father dies in Morocco. His succession is governed by Moroccan law, in application of French and Moroccan PIL rules. Moroccan law has taken up the rules of classical Islamic law, which excludes non-Muslims from the inheritance of a Muslim and grants daughters only half of a son's share. The Moroccan system therefore appears to be a forced heirship system, since it provides for the succession of an estate to the children (the freedom of testation remains very marginal). Article 913 will therefore not allow the daughter to claim a right on property located in France, her additional rights in her father's estate being managed in Morocco. Conversely, as in the past, she could challenge it on the basis of the most traditional international public policy.
- An American who has lived in the United States all his life has two children. He has acquired a second home in France. One of the children is resident in the United States, the other has settled in Sweden. Since the father's succession is regulated by American law, the child residing in Sweden, or even the one residing in the United States, may invoke Article 913 in order to be granted a compensatory share of the French property in the US succession.

#### Deux illustrations :

- *Un marocain musulman après avoir vécu en France repart au Maroc. Il a deux enfants, un garçon et une fille, tous deux musulmans. Le père décède au Maroc. Sa succession est régie par la loi marocaine, en application des règles de DIP françaises et marocaines. Le droit marocain a repris les règles du droit musulman classique excluant les non musulmans de la succession d'un musulman et n'accordant aux filles que la moitié de la part d'un garçon. Le système marocain apparaît donc comme un système réservataire puisqu'il prévoit une dévolution successorale aux enfants (la liberté donnée par testament reste très marginale). L'article 913 ne permettra donc pas à la fille de revendiquer sur les biens situés en France, son complément de droits dans la succession de son père gérée au Maroc. Elle pourra en revanche attaquer, comme par le passé, sur le fondement de l'ordre public international le plus classique.*
- *Un américain ayant vécu toute sa vie aux Etats-Unis a deux enfants. Il a acquis une résidence secondaire en France. L'un des enfants est résident aux Etats Unis, l'autre s'est installé en Suède. Lors de la succession du père réglée par le droit américain, l'enfant résidant en Suède ou même celui résidant aux Etats Unis pourra invoquer l'article 913 pour se faire attribuer sur le bien français une indemnité compensatoire dans la succession américaine.*

## Estate planning in France: the anachronistic return of the right to the reserved portion

### *Planification successorale en France : le retour anachronique du droit de prélèvement*

Consequently, it is mainly successions pertaining to the Anglo-Saxon world that will come within the scope of this text, even though the French Court of Cassation, in two recent rulings, has refused to consider that foreign laws which do not provide for forced heirship rules are contrary to French international public policy, (Cass. 1st Civ. Div. no. 16-13.151 of 27 Sept. 2017, and Cass. 1st Civ. Div. no. 16-17.198 of 27 Sept. 2017), as long as there is a mechanism to protect the interests of the children.

In conclusion, a poorly drafted, anachronistic text, creating legal insecurity and unpredictability, and which, moreover, fails to achieve its objective (gender inequality in succession), which can already be challenged as being contrary to international public policy.

It cannot be ruled out, however, that, at the outcome of a priority issue of constitutionality, Article 913 of the Civil Code may be deemed contrary to the French Constitution, or that the text may be challenged before the European Court of Justice on account of the insecurity it creates without it being justified by sufficient interest.

In the meantime, the anachronistic return of the right to the reserved portion of an estate requires French notaries to reassess their estate planning strategies set up in the past when the designated law did not recognise the reserved portion.

*En conséquence, ce sont principalement les successions relevant du monde anglo-saxon qui vont se trouver dans le champ de ce texte, alors même que la Cour de cassation française a, par deux décisions récentes, refusé de considérer les lois étrangères ignorant la réserve héréditaire comme en soi contraires à l'ordre public international français (Cass. 1re civ., 27 sept. 2017, n° 16-13.151 et Cass. 1re civ., 27 sept. 2017, n° 16-17.198), dès lors qu'il existe un mécanisme protecteur des intérêts des enfants.*

*En conclusion, un texte mal rédigé, anachronique, créant une insécurité et une imprévisibilité juridiques, et qui, de plus, rate l'objectif poursuivi (l'inégalité homme femme dans la succession), celui-ci pouvant déjà être attaqué pour contrariété à l'ordre public international.*

*Il n'est pas à exclure cependant que l'article 913 du Code civil puisse, à l'issue d'une question prioritaire de constitutionnalité, être jugé contraire à la Constitution française ou encore que le texte soit attaqué devant la Cour de Justice européenne pour l'insécurité qu'il crée sans que cela soit justifié par un intérêt suffisant.*

*Dans cette attente, le retour anachronique du droit de prélèvement impose aux notaires français une réévaluation des stratégies de planification successorale mises en place par le passé lorsque la loi désignée ne connaît pas la réserve héréditaire.*

**Authors:**

Pascal Julien Saint-Amand, Eugénie Guichot, Paris

**Auteurs :**

Pascal JULIEN SAINT-AMAND, Eugénie GUICHOT, Paris



## 2 SWITZERLAND SUISSE

### Revision of Company Law

Company law is set to be modernised, with effect from 1 January 2023.

The new law will include an easing of the provisions on foundation and capital: the use of a foreign currency will be allowed for the establishment of the share capital, and the board of directors will have greater flexibility in establishing the amount of the share capital within the framework of what we will call the “capital fluctuation band”.

The revised law will also include a broad range of facilities for holding the shareholders' meeting: in Switzerland or abroad, in one or more places, face-to-face or virtually.

Within the framework of the revision, the provisions of the current ordinance against excessive executive pay (this was a provisional implementation of Article 95, paragraph 3 of the Federal Constitution) will be transposed into a formal law.

Author: swisNot, Bern

### Marriage for all

Switzerland is one of the last European countries to introduce “marriage for all” into its legal order. Up to now, same-sex couples had to make do with the institution known as a “registered partnership”. After this law was approved by Parliament, conservative circles reacted by triggering a referendum (a popular vote at Swiss level). The result was much clearer than expected: in the referendum held on 26 September 2021, 64% of Swiss people voted in favour of the new law. The first homosexual marriages are to be celebrated as of 1 July 2022.

Author: swisNot, Bern

### Révision du droit de la société anonyme

*Le droit de la société anonyme sera modernisé, avec effet au 1er janvier 2023.*

*Le nouveau droit comprendra notamment un assouplissement des dispositions sur la fondation et le capital : on autorisera ainsi l'utilisation d'une monnaie étrangère pour la fixation du capital-actions et le conseil d'administration pourra fixer le montant du capital-actions de manière plus flexible dans le cadre de ce que nous appellerons « la marge de fluctuation du capital ».*

*Le droit révisé comprendra aussi toute une série de facilités pour la tenue de l'assemblée générale : en Suisse ou à l'étranger, en un ou plusieurs lieux, en présentiel ou en virtuel.*

*Dans le cadre de la révision, les dispositions de l'actuelle ordonnance contre les rémunérations abusives (il s'agissait d'une mise en œuvre provisoire de l'art. 95, al. 3, de la Constitution fédérale) seront transférées dans une loi formelle.*

Auteur : SwisNot, Berne

### Le mariage pour tous

*La Suisse est l'un des derniers pays européens à introduire le « mariage pour tous » dans son ordre juridique. Jusqu'ici, les couples de même sexe devaient se contenter de l'institution appelée : « partenariat enregistré ». Après l'approbation de cette loi par le Parlement, des milieux conservateurs avaient réagi en actionnant le référendum (votation populaire au niveau suisse). Le résultat a été beaucoup plus clair que prévu : lors de la votation du 26 septembre 2021, 64% des Suisses se sont montrés favorables à la nouvelle loi. Les premiers mariages homosexuels devraient pouvoir être célébrés à compter du 1<sup>er</sup> juillet 2022.*

Auteur : SwisNot, Berne

## 3 ITALY ITALIE



# The Italian tax regime applicable to Trusts: the new draft Circular published by the Italian Tax authority

## Introduction

On August 11<sup>th</sup>, 2021, the Italian tax administration published a new draft circular in public consultation mode (with the possibility to submit comments and proposed amendments until September 30<sup>th</sup>, 2021) concerning the Italian tax treatment applicable to trusts.

In particular, the administrative document aims to provide clarifications to practitioners on four main topics: tax regime of attributions of trust gains to beneficiaries for income tax purposes, application of inheritance and gift tax during the lifetime of a trust, tax monitoring obligations and application of Italian wealth taxes.

# *Le régime fiscal italien applicable aux Trusts : nouveau projet de Circulaire publié par l'administration fiscale italienne*

## Introduction

*Le 11 août 2021, l'administration fiscale italienne a publié un nouveau projet de circulaire en mode consultation publique (avec possibilité de soumettre des commentaires et de proposer des modifications jusqu'au 30 septembre 2021) concernant le régime fiscal italien applicable aux trusts.*

*En particulier, le document administratif a pour but d'apporter des éclaircissements aux professionnels quant à quatre sujets principaux : le régime fiscal des attributions de profits de trusts aux bénéficiaires aux fins de l'impôt sur le revenu, l'application de l'impôt sur les successions et les donations pendant la durée de vie du trust, les obligations de contrôle fiscal et l'application de l'impôt italien sur la fortune.*



## The Italian tax regime applicable to Trusts: the new draft Circular published by the Italian Tax authority

### *Le régime fiscal italien applicable aux Trusts : nouveau projet de Circulaire publié par l'administration fiscale italienne*

#### How do the attributions of trust gains to beneficiaries have to be considered for Italian income tax purposes?

Law decree no. 124 of 2019 amended the national legislation concerning the attributions to Italian tax resident individuals operated by opaque trusts resident in low-tax jurisdictions (1) in order to avoid the foreign tax residence leading to a considerable reduction of the tax burden on the beneficiaries.

More specifically, the actual legal framework provides, on the one hand, that the income attributed to an Italian tax resident by a trust which is resident in a low-tax jurisdiction has to be included in the capital income category.

On the other hand, a relative presumption has been introduced whereby, if it is not possible – at the time of the attribution – to distinguish between income and estate, the total amount transferred will be considered as income. In order to overcome this presumption, the trustee must distinguish, by means of appropriate accounting, the portion referring to the initial segregation transfer, net of any asset attributions made in favour of the beneficiaries, from the portion referring to the income realized from year to year, also net of any attributions made in favour of the beneficiaries.

#### When is inheritance and gift tax due?

The main topic covered by the circular is the tax administration's reversal concerning the moment of application of inheritance and gift tax.

Over the last two years, from 2019 until today, the Italian Supreme Court has ruled unequivocally on this topic on

(1) In order to determine which countries qualify as low-tax jurisdictions, a comparison is made between the nominal level of taxation of the incomes produced by the trust in its country of residence and the Italian individual income tax rate in force in the tax year during which the income is distributed.

#### Comment les attributions de profits de trusts aux bénéficiaires doivent-elles être considérées aux fins de l'impôt italien sur le revenu ?

*Le décret-loi no 124 de 2019 a modifié la législation nationale relative aux attributions aux personnes physiques résidentes fiscales italiennes effectuées par des trusts opaques basés dans des juridictions à faible taux d'imposition (1) afin d'éviter qu'une résidence fiscale à l'étranger conduise à une réduction significative de la charge fiscale supportée par les bénéficiaires.*

*Plus spécifiquement, le cadre juridique existant prévoit d'une part que le revenu attribué à un résident fiscal italien par un trust basé dans une juridiction à faible taux d'imposition doit être inclus dans la catégorie du revenu du capital.*

*D'autre part, une présomption relative a été introduite, qui veut qu'en cas d'impossibilité – au moment de l'attribution – de faire la distinction entre revenu et patrimoine, le montant total transféré soit considéré comme un revenu. Afin de surmonter cette présomption, le trustee doit distinguer, au moyen d'une comptabilité appropriée, la part qui se réfère au transfert ségréatif initial, net de toutes attributions d'actifs effectuées en faveur des bénéficiaires, de la part qui se réfère au revenu réalisé d'une année sur l'autre, également net de toutes attributions effectuées en faveur des bénéficiaires.*

#### Quand l'impôt sur les successions et les donations est-il dû ?

*Le principal sujet couvert par la circulaire est celui du revirement de l'administration fiscale concernant le moment de l'application de l'impôt sur les successions et les donations.*

(1) Afin de déterminer quels pays peuvent être considérés comme des juridictions à faible taux d'imposition, une comparaison est effectuée entre le niveau nominal d'imposition des revenus produits par la trust dans son pays de résidence et le taux italien d'impôt sur le revenu des particuliers en vigueur au cours de l'année fiscale durant laquelle le revenu est distribué.

## The Italian tax regime applicable to Trusts: the new draft Circular published by the Italian Tax authority

### *Le régime fiscal italien applicable aux Trusts : nouveau projet de Circulaire publié par l'administration fiscale italienne*



several occasions, affirming the tax neutrality of the segregation of assets in trust. On the contrary, the Italian tax authorities have continued to apply proportional taxation "on entry", rather than "on exit". The situation has therefore obviously generated great uncertainty regarding application, and widespread litigation.

In the new draft circular the tax authority considers the cited settled case law as not "susceptible to further revision", thus choosing to fully comply with the taxation "on exit" approach. More specifically, the tax administration recognizes that the transfer of assets by the settlor to a trust does not give rise to carry-over effects, having only a provisional and instrumental scope; therefore, only registration tax at a fixed rate must be applied to this act of transfer (as well as to the deed of settlement) (2).

Italian inheritance and gift tax and proportional mortgage and cadastral taxes will be applied only when the deeds assigning the assets in trust to the final beneficiaries take place, given that it is only at this moment that an actual transfer of wealth occurs through a stable and not merely instrumental assignment of assets.

(2) In addition, the administrative document clarifies that the possible change of the trustee during the trust lifetime is not a taxable event and, as a consequence, the deed of substitution will be subject to registration, mortgage and cadastral taxes at fixed rates.

*Au cours des deux dernières années, de 2019 jusqu'à ce jour, la Cour suprême italienne a statué sans équivoque sur cette question à plusieurs reprises, confirmant la neutralité fiscale de la ségrégation des actifs en trust. En revanche, l'administration fiscale italienne a continué d'appliquer un impôt proportionnel « à l'entrée » plutôt qu'« à la sortie ». Par conséquent, la situation a bien évidemment suscité beaucoup d'incertitudes quant à l'application de l'impôt et généralisé les litiges.*

*Dans le nouveau projet de circulaire, l'administration fiscale considère la jurisprudence constante citée comme n'étant pas « susceptible de faire l'objet d'une révision plus approfondie », choisissant ainsi de se conformer pleinement à l'approche de l'imposition « à la sortie ». Plus spécifiquement, l'administration fiscale reconnaît que le transfert d'actifs par le constituant vers un trust ne provoque pas d'effets de report, dans la mesure où sa portée est uniquement provisoire et instrumentale ; par conséquent, seuls des droits d'enregistrement à taux fixe doivent être appliqués à cet acte de transfert (ainsi qu'à l'acte de constitution) (2).*

*L'impôt italien sur les successions et les donations et les impôts hypothécaires et cadastraux proportionnels seront appliqués uniquement lorsque les actes cédant les actifs du trust aux bénéficiaires finaux auront eu lieu, car ce n'est qu'à ce moment qu'un transfert effectif de richesses se produit, au moyen d'une cession d'actifs stable (et pas seulement instrumentale).*

*Il s'ensuit que la base imposable, le taux et tout seuil applicable (3) doivent être déterminés en référence à la date de l'acte au moyen duquel le transfert final est effectué en faveur du bénéficiaire.*

(2) De plus, le document administratif précise que l'éventuel changement de fiduciaire durant la vie de la trust ne constitue pas un événement imposable ; par conséquent, l'acte de substitution sera soumis à des droits d'enregistrement à taux fixe ainsi qu'à des impôts hypothécaires et cadastraux à taux fixes.

(3) À cette fin, c'est la relation entre le constituant et le bénéficiaire final qui doit être prise en compte.



# The Italian tax regime applicable to Trusts: the new draft Circular published by the Italian Tax authority

## *Le régime fiscal italien applicable aux Trusts : nouveau projet de Circulaire publié par l'administration fiscale italienne*

It follows that the taxable base, rate and any applicable threshold (3) must be determined with reference to the date of the deed whereby the final transfer is made in favour of the beneficiary.

In relation to this final transfer, the Circular distinguishes between allocations "of assets" and allocations "of income". In fact, Italian inheritance and gift tax is only applicable to allocations made to the Italian resident beneficiary which are qualified as being allocations "of assets", as for the assets originally segregated in trust.

Lastly, with reference to the topic of the obligations to register the deeds of settlement and/or transfer of assets of a foreign trust, the Circular shows that such deeds may be subject to the obligation of registration in Italy. According to the tax administration, this happens when the deed concerns real estate and registered movable assets located in Italy, or when the beneficiary is resident in Italy.

### Who has to comply with the tax monitoring obligations?

Italian tax resident trusts are required to comply with tax monitoring obligation for investments and assets of a financial nature held abroad.

Transparent resident trusts must comply with the tax monitoring obligations by indicating the value of the foreign assets and the percentage of the assets that cannot be attributed to resident "beneficial owners"; if the beneficial owners of the entire assets are residents, the trust is exempt from completing the RW framework in its income tax return.

Resident beneficiaries of trusts qualify as beneficial owners if they are "identified or easily identifiable", i.e. it is possible to identify them - even indirectly - from the trust deed or from other documents.

(3) The relationship between the settlor and the final beneficiary is the relationship to be taken into consideration for this purpose.

*En lien avec ce transfert final, la circulaire distingue les attributions « d'actifs » et les attributions « de revenus ». En effet, l'impôt italien sur les successions et les donations n'est applicable qu'aux attributions effectuées au bénéficiaire résident italien qui sont considérées comme étant des attributions « d'actifs » (actifs initialement placés en trust).*

*Enfin, concernant l'obligation d'enregistrer les actes de constitution et/ou de transfert d'actifs d'un trust étranger, la circulaire prévoit que de tels actes doivent être soumis à l'obligation d'enregistrement en Italie. D'après l'administration fiscale, cela se produit lorsque l'acte concerne des biens immobiliers et des biens mobiliers enregistrés situés en Italie, ou lorsque le bénéficiaire est résident italien.*

### Qui doit se conformer aux obligations de contrôle fiscal ?

*Les trusts résidents fiscaux italiens sont tenus de se conformer aux obligations de contrôle fiscal pour les investissements et les actifs de nature financière détenus à l'étranger.*

*Les trusts résidents transparents doivent se conformer aux obligations de contrôle fiscal en indiquant la valeur des actifs étrangers et le pourcentage d'actifs ne pouvant être attribués à des « propriétaires effectifs » résidents ; si les propriétaires effectifs de l'ensemble des actifs sont des résidents, le trust n'est alors pas tenu de compléter le cadre RW dans sa déclaration d'impôt sur le revenu.*





## The Italian tax regime applicable to Trusts: the new draft Circular published by the Italian Tax authority

### *Le régime fiscal italien applicable aux Trusts : nouveau projet de Circulaire publié par l'administration fiscale italienne*

In the case of a foreign opaque trust, irrespective of the foreign country in which it is set up, its beneficiaries can in any event be classified as "beneficial owners" within the meaning of anti-money laundering legislation.

Therefore, if its beneficiaries are identified or easily identifiable in the foreign opaque trust deed or other documents, they are subject to the obligation to fill in the RW framework, if they are Italian residents.

### When are Italian Wealth Taxes are due?

Italian tax legislation provides for two wealth taxes, i.e. the tax on the value of real estate located abroad (IVIE) and the tax on the value of financial assets held abroad (IVAFE).

Italian tax resident trusts will therefore have to pay taxes on real estate and financial assets held abroad as from January 1<sup>st</sup>, 2020.

The objective condition for the application of IVIE is the possession of real estate located abroad by way of ownership or other real right, for whatever use it is intended. The IVIE is due to the extent of 0.76% in proportion to the share of ownership or other real right and the number of

*Les bénéficiaires résidents de trust sont considérés comme des propriétaires effectifs s'ils sont « identifiés ou facilement identifiables », autrement dit, s'il est possible de les identifier – même indirectement – à partir de l'acte de trust ou d'autres documents.*

*Dans le cas d'un trust étranger opaque, et quel que soit le pays dans lequel il est constitué, ses bénéficiaires peuvent dans tous les cas être qualifiés de « propriétaires effectifs » au sens de la législation en matière de lutte contre le blanchiment de capitaux.*

*Par conséquent, dès lors que ses bénéficiaires sont identifiés ou facilement identifiables dans l'acte de trust étranger opaque ou dans d'autres documents, et dès lors qu'ils sont résidents italiens, ils sont soumis à l'obligation de compléter le cadre RW.*

### Quand l'impôt italien sur la fortune est-il dû ?

*La loi fiscale italienne prévoit deux impôts sur la fortune, à savoir l'impôt sur la valeur des biens immobiliers situés à l'étranger (IVIE) et l'impôt sur la valeur des actifs financiers détenus à l'étranger (IVAFE).*

*Les trusts résidents fiscaux italiens devront par conséquent payer des impôts relatifs aux biens immobiliers et aux actifs financiers détenus à l'étranger à compter du 1er janvier 2020.*

*L'application de l'IVIE est objectivement conditionnée à la possession d'un bien immobilier situé à l'étranger au titre d'un droit de propriété ou d'un autre droit réel, quelle que soit l'utilisation qui en est faite. L'IVIE est dû à hauteur de 0,76 %, proportionnellement à la quote-part du droit de propriété ou de tout autre droit réel, ainsi qu'au nombre de mois durant lesquels ce droit s'est vérifié, sous réserve d'un seuil d'exemption de 200 euros. La valeur à déclarer est le coût résultant de l'acte d'acquisition ou des contrats ou, à défaut, la valeur de marché relevée dans le lieu où est situé le bien immobilier.*

*Toutefois, pour les biens immobiliers situés dans les pays de l'Union européenne ou de l'EEE, qui garantissent un échange adéquat d'informations, la valeur à prendre en compte est principalement la valeur cadastrale, telle que*



## The Italian tax regime applicable to Trusts: the new draft Circular published by the Italian Tax authority

### *Le régime fiscal italien applicable aux Trusts : nouveau projet de Circulaire publié par l'administration fiscale italienne*

months such right has existed, with an exemption of 200 euro. The value to be declared is the cost resulting from the deed of purchase or contracts or, failing that, according to the market value detected in the place where the real estate is located.

However, for real estate located in the countries of the European Union or the EEA, which guarantee an adequate exchange of information, the value to be used is primarily the cadastral value, as determined and revalued in the country in which the real estate is located.

As from 2020, IVAFE also applies to Italian tax resident trusts that hold financial assets abroad by way of ownership or other real right, regardless of the manner of their acquisition, in proportion to the share of ownership and the period of holding. This tax is applicable on the value of financial products, bank accounts and savings held abroad, and is due at the rate of 2 per thousand of the value of the above-mentioned assets.

The taxable base for IVAFE is the market value of the financial assets, as recorded at the end of each calendar year in the place where they are held, including by using the documentation provided by the foreign intermediary or the foreign insurance company. In the absence of said value, reference must be made to the nominal value or the redemption value.

### What is missing?

Despite the appreciable effort of the tax administration to shed light on these matters, some topics have been missed. Firstly, the circular does not define or provide examples on what has to be considered as a final attribution to a beneficiary. Secondly, the fate of the trust deeds already signed to which proportional taxation "on entry" has been applied, has not been clarified.

The only hope is that these clarifications will be included in the final version of the circular, which has not yet been released.

Author: Insignum International Office, Milan

*déterminée et réévaluée dans le pays dans lequel le bien immobilier est situé.*

*À compter de 2020, l'IVAFA s'applique également aux trusts résidents fiscaux italiens qui détiennent des actifs financiers à l'étranger au titre d'un droit de propriété ou d'un autre droit réel, indépendamment de la manière dont ils ont été acquis, proportionnellement à la quote-part du droit de propriété et à la période de détention. Cet impôt est applicable à la valeur des produits financiers, des comptes bancaires et des comptes d'épargne détenus à l'étranger, et est dû au taux de 2 pour mille de la valeur des actifs susmentionnés.*

*La base imposable aux fins de l'IVAFA est la valeur de marché des actifs financiers, telle qu'enregistrée à la fin de chaque année civile dans le lieu où ils sont détenus, y compris à l'aide des documents fournis par l'intermédiaire étranger ou la société d'assurance étrangère. En l'absence de ladite valeur, il conviendra de se référer à la valeur nominale ou à la valeur de rachat.*

### Que manque-t-il ?

*En dépit de l'effort appréciable fourni par l'administration fiscale pour éclaircir ces questions, certains sujets ont été omis. En premier lieu, la circulaire ne définit pas ce qui doit être considéré comme une attribution finale à un bénéficiaire et ne fournit pas d'exemples en la matière. En second lieu, elle n'apporte pas d'éclaircissement quant au devenir des actes de trust déjà signés auxquels a été appliqué un impôt proportionnel « à l'entrée ».*

*Le seul espoir est que ces précisions seront incluses dans la version finale de la circulaire, laquelle n'a pas encore été publiée.*

Auteur : Insignum International Office, Milan



**4**

**BELGIUM  
BELGIQUE**



## Entry into force of the new property law in Belgium

The law of 30 January 2020, which majority of provisions entered into force on 1 September 2021, inserted a new book, “Book III: Property”, into the Belgian Civil Code.

The reform is based on a number of guidelines, among which:

- Greater functionalisation
- Modernisation of the law
- Flexibilisation of the rules

### Modernisation:

The old property law contained many obsolete provisions which were no longer suited to the current social context. These provisions created legal uncertainty due to their incomplete and often obsolete nature. The Belgian legislator has therefore initiated an in-depth and comprehensive reform in line with the developments of three-dimensional real estate ownership and the prospects of dividing assets into volumes, with a view to the social profitability of constructable, habitable and exploitable spaces.

## Entrée en vigueur du nouveau droit des biens en Belgique

*La loi du 30 janvier 2020, entrée en vigueur le 1er septembre 2021 pour une très large majorité de ses dispositions, introduit un nouveau « Livre III : Les biens » dans le Code civil belge.*

*La réforme a suivi plusieurs lignes directrices, parmi lesquelles :*

- *Une grande fonctionnalisation*
- *Une modernisation du droit*
- *Une flexibilisation des règles*

### Une modernisation :

*L'ancien droit des biens contenait de nombreuses dispositions désuètes qui n'étaient plus adaptées au contexte social actuel. Ces dispositions engendraient une incertitude juridique au regard de leur nature lacunaire et souvent obsolète. Le législateur belge a en conséquence entamé une réforme approfondie et globale en phase avec les évolutions de la propriété immobilière tridimensionnelle et les perspectives de divisions en volumes, et ceci en vue d'une rentabilité sociale de l'espace constructible, habitable et exploitable.*

## Entry into force of the new property law in Belgium *Entrée en vigueur du nouveau droit des biens en Belgique*

### A comparative law approach:

When undertaking any reform, it is useful, perhaps even necessary, to know what neighbouring nations are doing to remain “competitive”.

The Belgian legislator drew inspiration, in particular from the Civil Codes of Germany, Switzerland and Spain.

### Flexibilisation:

When the Belgian Civil Code entered into force in 1804, the legislator proceeded from the assumption that all property law was public policy. Expression of the will of the parties has nevertheless played a significant role in case law over the years, to such an extent that the public order nature has been overturned in many cases. As part of the reform, the Belgian legislator has paid great attention to determining the possible margin of contractual freedom in property law, without however undermining the specific nature of this legal matter. Most of the new provisions are therefore supplementary.

Author: Actalys, Brussels

### Une approche de droit comparé :

*Pour l'entreprise de toute réforme il est utile, voire nécessaire, de connaître ce que font les nations voisines. Ceci de manière à demeurer « concurrentiel ».*

*Le législateur belge s'est inspiré pour cette raison notamment du Code civil allemand, le Code civil suisse ou encore le Code civil espagnol.*

### Une flexibilisation :

*À l'entrée en vigueur du Code civil en 1804, le législateur est parti du principe que l'ensemble du droit des biens était d'ordre public. L'expression de la volonté des parties a toutefois tenu un rôle significatif dans la jurisprudence au fil des ans, de façon à renverser de caractère d'ordre public dans de nombreux cas. Dans le cadre de la réforme, le législateur belge a prêté une grande attention à la détermination de la marge possible de liberté contractuelle dans le droit des biens, sans toutefois porter atteinte à la spécificité de ce domaine juridique. La plupart des nouvelles dispositions sont en conséquence supplétives.*

Auteur : Actalys, Bruxelles



5

SPAIN  
ESPAGNE



## The plenary of the Spanish Constitutional Court declares the unconstitutionality and nullity of the objective method for calculating the taxable base of capital gains tax

The Constitutional Court has upheld the question of unconstitutionality filed by the Contentious-Administrative Chamber of the High Court of Andalusia, Ceuta and Melilla, based in Malaga. Consequently, the CC has declared the unconstitutionality and nullity of Articles 107.1 second paragraph, 107.2 a) and 107.4 of the revised text of the Law regulating local finances, approved by Royal Legislative Decree 2/2004 of 5 May 2004, in the terms provided in the 6th legal ground.

## *Le Tribunal Constitutionnel espagnol en séance plénière déclare l'inconstitutionnalité et la nullité de la méthode objective de calcul de la base imposable aux fins de l'impôt municipal sur les plus-values*

*Le Tribunal Constitutionnel a approuvé la requête en inconstitutionnalité déposée par la Chambre du contentieux administratif du Tribunal supérieur de justice d'Andalousie, de Ceuta et Melilla, basé à Malaga. Il a ainsi déclaré l'inconstitutionnalité et la nullité des articles 107.1 §2, 107.2 a) et 107.4 du texte révisé de la loi réglementant les finances locales, approuvé par le décret royal législatif 2/2004 du 5 mai 2004, dans les conditions prescrites au 6ème fondement juridique de la décision.*

*Le problème qui se pose a trait à l'adéquation de l'impôt au principe de la capacité économique en tant que mesure de la base imposable, plutôt qu'au principe de la capacité économique en tant que base de l'impôt, dans la mesure où l'augmentation de la valeur des biens a toujours existé.*

*Sur ce point, le jugement explique que le principe de contribution au soutien des dépenses publiques « en fonction de » la capacité économique repose sur l'ensemble des impôts et est enfreint si les personnes ayant une capacité économique plus faible supportent une charge fiscale plus importante que les personnes ayant une capacité économique plus élevée.*

*La méthodologie utilisée pour évaluer la base imposable conformément à des modules ou à des critères objectifs n'est pas nécessairement inconstitutionnelle, dès lors qu'un certain nombre de conditions sont remplies. Toutefois, les articles*

## The plenary of the Spanish Constitutional Court declares the unconstitutionality and nullity of the objective method for calculating the taxable base of capital gains tax

### *Le Tribunal Constitutionnel espagnol en séance plénière déclare l'inconstitutionnalité et la nullité de la méthode objective de calcul de la base imposable aux fins de l'impôt municipal sur les plus-values*

The problem that arises is the adequacy of the tax to the principle of economic capacity as a measure of the tax base, rather than to the principle of economic capacity as a basis for taxation, since the increase in the value of property has always existed.

On this point, the ruling explains that the principle of contributing to the support of public expenses “in accordance” with the economic capacity operates with respect to all taxes and is infringed if those with a lower economic capacity bear a greater tax load than those with a higher capacity.

The methodology of valuing the tax base in accordance with modules or objective criteria is not necessarily unconstitutional, provided that a series of conditions are met. However, Articles 107.1 second paragraph, 107.2 a) and 107.4 of the revised text of the Law regulating local finances do not respect these criteria because the regulation they carry out leads to a result that is notably distant from the real values of the properties on the real estate market. For this reason, the Constitutional Court considers them to be unconstitutional, null and void.

Regarding the scope and effects of the declaration of unconstitutionality and nullity of the cited articles, this implies their expulsion from the legal system, leaving a regulatory vacuum on the determination of the tax base that prevents the assessment, verification, collection and review of this local tax and, therefore, its enforceability.

In addition, tax obligations accrued for this tax prior to the date of the ruling may not be reviewed. Consolidated situations are considered to be (i) provisional or final assessments that have not been appealed at the date of this ruling and (ii) self-assessments whose rectification has not been requested under Article 120.3 of the General Taxation Law (Ley General Tributaria) at that date.

*107.1 §2, 107.2 a) et 107.4 du texte révisé de la loi réglementant les finances locales ne respectent pas ces critères, car la réglementation qu'ils comportent conduit à un résultat très éloigné des valeurs réelles des propriétés disponibles sur le marché de l'immobilier. Pour cette raison, le Tribunal constitutionnel les considère comme inconstitutionnels, nuls et non avenue.*

*La portée et les effets de la déclaration d'inconstitutionnalité et de nullité des articles cités impliquent leur éradication du système juridique, laissant un vide réglementaire quant à la détermination de la base imposable qui prévient l'évaluation, la vérification, la collecte et la révision de cet impôt local et, par conséquent, son applicabilité.*

*En outre, les obligations fiscales cumulées relativement à cet impôt préalablement à la date de la décision pourraient ne pas être révisables. Les situations consolidées sont considérées comme étant (i) des évaluations provisoires ou définitives n'ayant pas fait l'objet d'un recours à la date de ladite décision et (ii) des auto-évaluations dont la modification n'a pas été demandée au titre de l'Article 120.3 de la loi fiscale générale (LGT) à cette date.*





lexunion  
International Legal & Notarial Strategies



**Actalys**  
[www.actalys.be](http://www.actalys.be)

**BV Fieuw, Goethals Lesage**  
[www.fgl-notarissen.be](http://www.fgl-notarissen.be)



**Groupe Althémis**  
[www.althemis.fr](http://www.althemis.fr)

**Excen, Notaires & Conseils**  
[www.excen.notaires.fr](http://www.excen.notaires.fr)



**InSignum**  
[www.insignum.it](http://www.insignum.it)



**Daamen de Kort  
van Tuijl Notarissen**  
[www.dktnotarissen.nl](http://www.dktnotarissen.nl)

**Huijbregts  
Notarissen & Adviseurs**  
[www.huijbregtsnotarissen.com](http://www.huijbregtsnotarissen.com)

**Lubbers en Dijk Notarissen**  
[www.lubbers.nl](http://www.lubbers.nl)

**Van Weeghel Doppenberg  
Kamps Notarissen**  
[www.vwdknotarissen.nl](http://www.vwdknotarissen.nl)

**VHN Notarissen**  
[www.vhn-notarissen.nl](http://www.vhn-notarissen.nl)

**Vechtstede Notarissen**  
[www.vechtstede.com](http://www.vechtstede.com)

**Westland Partners**  
[www.westlandpartners.nl](http://www.westlandpartners.nl)



**DHK Law**  
[www.dhk-law.de](http://www.dhk-law.de)



**Lexunion España**  
[www.lexunionspain.eu](http://www.lexunionspain.eu)



**swisNot**  
[www.swisnot.ch](http://www.swisnot.ch)



**Russell-Cooke Solicitors**  
[www.russell-cooke.co.uk](http://www.russell-cooke.co.uk)