

Commentaire romand - <i>Loi sur le droit international privé,</i> Convention de Lugano 1 ^{re} éd. 2011	Mise à jour Andreas Bucher 21.12.2022
--	--

Chapitre 9a Trusts

Art. 149a-e

Législation

En réponse à une Motion (n° 18.3383), un avant-projet a été préparé en vue de l'introduction de l'institution du trust dans le Code des obligations. La procédure de consultation a pris fin le 30.4.2022 (FF 2022 132).

Bibliographie

LDIP et Convention de La Haye :

OLIVER ARTER, Trusts und Bankbeziehungen – Wer ist « wirtschaftlich Berechtigter »?, AJP 21 (2012) p. 506-529 ; MARGARETA BADDELEY, Vermögensübertragungen an Trusts und schweizerisches Eherecht, FamPra.ch 11 (2011) p. 302-320 ; SAMUEL BAUMGARTNER, Garantiert das IPRG in trustrechtlichen Angelegenheiten den Wohnsitzgerichtsstand? *in* Zivilprozess und Vollstreckung, Festschrift für Jolanta Kren Kostkiewicz, Berne 2018, p. 3-19 ; TETIANA BERSHEDA, Quelques questions de droit international privé en relation avec la reconnaissance de trusts en Suisse, AJP 22 (2013) p. 45-54 ; HARALD BÖSCH, Unklarheiten im Zusammenhang mit liechtensteinischen Trusts in der Schweiz, Successio 9 (2015) p. 150-175, LJZ 36 (2015) p. 60-80 ; DANIELA DARDEL, Trust in Arbitration, Schweizerische Schiedsgerichtsbarkeit in trustrechtlichen Angelegenheiten, Zurich 2019 ; ANDREAS DUDLI, Unmittelbare Wirkung der Anerkennung von Trusts in der Schweiz, Thèse St-Gall 2011 [éd. électronique UniSG n° 3951] ; PAUL EITEL, Trusts im Anwendungsbereich des schweizerischen Erbrechts, Successio 6 (2012) p. 116-153 ; THOMAS GEISER, Familienfideikommiss und Trusts, Fortschritt oder kollektives Vergessen?, *in* Liber amicorum Nedim Peter Vogt, Bâle 2012, p. 89-106 ; TOBY GRAHAM, The Hague Trusts Convention Five Years on: the Swiss Federal Supreme Court's decision in Rybolovlev v Rybolovleva, Trusts & Trustees 18 (2012) p. 746-755 ; GUILLAUME GRISEL, The Right to Information of the Beneficiaries of Trusts and its Enforcement in the Swiss Courts, RSDA 84 (2012) p. 425-438 ; HAROLD GRÜNIGER, Trusts im Spannungsfeld von Zivil- und Steuerrecht, Successio 7 (2013) p. 297-308 ; DAVID HAYTON, Reflections on The Hague Trusts Convention after 30 years, JPIL 12 (2016) p. 1-25 ; SABINE HERZOG, Trusts und schweizerisches Erbrecht, Zurich 2016 ; STEPHANIE HRUBESCH-MILLAUER, Trust if you can?, Einige Gedanken zum Common Law Trust aus der Sicht des Schweizerischen Sachenrechts, RDS 140 (2021) I p. 453-479 ; ROMAN HUBER, Gerichtsstands- und Schiedsgerichtswahl in trustrechtlichen Angelegenheiten, Zurich 2014 ; DOMINIQUE JAKOB/PETER PICT, Das Haager Trust-Übereinkommen und seine Geltungseinschränkungen – ein Fass der Danaïden ?, *in* Innovatives Recht, Festschrift für Ivo Schwander, Zurich 2011, p. 543-562 ; IDEM, Der Einsatz von trusts in Vor- und Nacherbschaftskonstellationen, Gedanken zum Zusammenspiel von Haager Trust Übereinkommen und Art. 488 Abs. 2 ZGB, *in* Liber amicorum Nedim Peter Vogt, Bâle 2012, p. 175-198 ; JEAN-CHRISTOPHE A MARCA, Le trust dans le cadre de la liquidation du régime matrimonial de la participation aux acquêts, *in* Entretien de l'enfant et prévoyance professionnelle, 9^e Symposium Fribourg 2017, Genève 2018, p. 159-176 ; THOMAS M. MAYER, Die Behandlung von Trusts im Rahmen der Lex Koller, AJP 26 (2017) p. 45-49 ; IDEM, Erbbescheinigungen bei letztwilligen Verfügungen zugunsten eines Trusts, Successio 9 (2015) p. 308-321 ; IDEM, Die Eintragung des Trusts in das schweizerische Handelsregister, AJP 26 (2017) p. 653-656 ; THOMAS M. MAYER, Trusts und schweizerisches Erbrecht, Successio 11 (2017) p. 159-173 ; NATALIE NABHOLZ, Die Besteuerung von irrevocable discretionary Trusts in der Schweiz, Bâle 2011 ; GABRIELLE NATER-BASS, Die Anmerkung des Trustverhältnisses im Grundbuch aus praktischer Sicht, Successio 7 (2013) p. 220-226 ; DELPHINE PANNATIER KESSLER, Die Anmerkung des Trustverhältnisses und die Pflichten des Notars, RNRF 92 (2011) p. 73-107 ; IDEM, Trust, droit de suite et mention du Registre foncier selon l'article 149d LDIP, *in* Le droit civil dans le contexte international, Journée de droit civil 2011, Genève 2012, p. 133-152 ; IDEM, Trust et immeubles suisses: en particulier la mention du lien de trust dans l'ORF révisée, *in* Propriété et liberté d'entreprendre, Genève 2016, p. 65-82 ; JULIEN PERRIN, Le trust et le droit suisse des successions, *in* Journée de droit successor 2021, Berne 2021, p. 17-37 ; JULIEN PERRIN/MATTHEW SHAYLE, Trusts et restrictions au pouvoir de disposer dans le cadre d'un divorce en Suisse, Jusletter, 16.9.2013 ; AUDE PEYROT, Le trust de common law et l'exécution forcée en Suisse, Genève 2011 ; IDEM, L'action révocatoire au secours des créanciers lésés par la constitution d'un trust, Not@lex 6 (2013) p. 1-13 ; PETER PICT, Brennpunkte des Haager Trust Übereinkommens - der Trust vor dem Hintergrund güter- und erbrechtlicher Ansprüche, *in* Stiften und Gestalten, Bâle 2013, p. 155-176 ; IDEM, Common Law Foundations – ein Fall für das Haager Trust-Übereinkommen?, AJP 26 (2017) p. 721-728 ; DENIS PIOTET, Problèmes pratiques d'assimilation des trusts anglo-saxons au décès, Not@lex 2017 p. 96-111 ; KUNO W. RECHSTEINER, Der Delaware Asset Protection Trust und seine Schutzwirkung gegen die Mittel des SchKG, Zurich 2018 ; GIAN PAOLO ROMANO, Le contentieux international relatif au trust: questions choisies, *in* Le droit en question, Mélanges en l'honneur de Margareta Baddeley, Genève 2017, p. 461-497 ; IVO SCHWANDER, Sham, Durchgriff und Ordre public vor Schweizer Gerichten, *in* Liber amicorum Nedim Peter Vogt, Bâle 2012, p. 233-259 ; ANGELO SCHWIZER, Trusts in Ehescheidungen: Güterrechtliche Fragen, AJP 21 (2012) p. 1119-1135 ; GEORG VON SEGESSER/KATHERINE BELL, Arbitration of Trust Disputes, ASA 35 (2017) p. 10-39 ; NANDO STAUFFER VON MAY, Handelsregistereintrag des Trustees als GmbH-Gesellschafter, Jusletter 7.3.2022 ; LUC THÉVENOZ, Les trusts sont-ils effectivement reconnus en Suisse?, Un bilan sept ans après la ratification de la Convention de La Haye sur les trusts, RSDA 86 (2014) p. 161-174 ; BERNARD VISCHER/JULIE WYNNE, La notion de trust en droit suisse, FJS 20, Genève 2013 ; NEDIM PETER VOGT/DELPHINE PANNATIER KESSLER, Switzerland, *in* International Trust Disputes, p. 477-487 ; FABIANNE DE VOS BURCHART, Trustees in Switzerland: The Office of Trustee under the (Draft) Financial Institutions Act, GesKR 2017 p. 281-292 ; DAVID W. WILSON/JULIE WYNNE, Trusts et divorce: la salade russe de Rybolovlev c. Rybolovleva, Not@lex 6 (2013) p. 14-23 ; TINA WÜSTEMANN, « Consent » and Trust Arbitration, *in* Sports Arbitration, Huntington NY 2015, p. 123-136.

Droit international privé étranger et comparé :

CHRISTINA CHLEPAS, Der englische Trust als Gestaltungsmittel im Zivil- und Steuerrecht, Hamburg 2008 ; SARA COLLINS (éd.), International Trust Disputes, Oxford 2012 ; REINHARD DAMMANN, Fiducie-sûreté et conflit de lois, Travaux 2008-2010 p. 17-54 ; WILLIAM EASUN/GÉRALDINE GAZO, Trusts and the Principality of Monaco, YPIL 13 (2011) p. 467-481 ; DAVID HAYTON, "Trusts" in Private International Law, RCADI 366 (2013) p. 9-98 ; DAVID HAYTON (éd.), The International Trust, 3^e éd. 2011 ; ADAM S. HOFRI-WINOGRADOW, Trust jurisdiction clauses : their proper ambit, JPIL 13 (2017) p. 519-545 ; Steven Kempster *et al.* (éd.), International Trust Disputes, Oxford 2020 ; CHRISTOPHER P. KOCH, A tale of two cities ! - arbitrating trust disputes and the ICC's arbitration clause for trust disputes, YIA II (2011) p. 179-207 ; GERRIT MERKEL, Die Qualifikation des englischen Trusts im deutschen internationalen Privatrecht, Baden-Baden 2020 ; LEONIE-PASCAL NEU, Der Trust im italienischen Recht : eine rechtsvergleichende Untersuchung vor dem Hintergrund des Haager-Trust-Übereinkommens, Tübingen 2018 ; S.I. STRONG, Mandatory Arbitration of Internal Trust Disputes - Improving Arbitrability and Enforceability through Proper Procedural Choices, Arb.Int. 28 (2012) p. 591-651 ; S.I. STRONG (éd.), Arbitration and Trust Disputes, Oxford 2016 ; LUBOŠ TICHÝ, Die Anerkennung des Trusts als ein spezifisches Problem des IPR, in Zwischenbilanz, Festschrift für Dagmar Coester-Waltjen, Bielefeld 2015, p. 865-882 ; JOHANNES WÜHL, Der Trust im österreichischen Internationalen Privatrecht, ZfRV 54 (2013) p. 20-30.

Jurisprudence récente

ATF 4.10.2022, 5A_986/2021 (*Modification d'un jugement de divorce sur le point de l'entretien de l'ex-épouse, en tenant compte du bénéficiaire qu'elle pourra tenir d'un trust organisé selon le droit de Michigan ? Demande rejetée compte tenu des circonstances.*)

ATF 6.5.2020, 5A_30/2020, c. 3 (*Définition du trust ; distinction entre les trusts révocables ou non. La demande de renseignements formulée par un exécuteur testamentaire au sujet d'un trust constitué par la défunte, dont celle-ci était l'ayant droit économique, relève du statut successoral.*)

ATF 143 II 350 (*Droits de timbre. Reconnaissance du trust étranger. La cession de la propriété par le settlor suisse au trust étranger empêche la perception d'un droit de timbre de négociation.*)

ATF 19.8.2015, 4A_242/2015 (*comparaison entre une « echte Verwaltungstreuhand » du droit allemand et une masse en faillite suisse*)

ATF 10.12.2013, 4A_329/2013, c. 3 (*Convention de La Haye applicable au cas d'un patrimoine établi au nom d'un trustee*)

ATF 26.4.2012, 5A_259/2010, c. 7.3.2.2 et 7.3, Rybolovlev, Sem.jud. 2012 I p. 453 (*examen de la question du "Durchgriff" par rapport à des trusts, dans le contexte de mesures provisoires prononcées par le juge suisse saisi d'une action en divorce*)

ATF 12.4.2012, 5A_436/2011, c. 9.3.1, AJP 2013 p. 1695 (*droit applicable pour savoir si un trust est un « sham trust » – cf., par ailleurs, des références à la jurisprudence du Tribunal administratif fédéral dans des litiges sur l'entraide en matière fiscale fournies dans les obs. de O. Arter, AJP 2013 p. 1704-1707*)

Obergericht ZH, 12.4.2019, BIZR 118 (2019) n° 41 p. 169 (*Actes criminels au détriment d'un trust. Qualité du trustee et des bénéficiaires pour s'opposer à la saisie de biens*)

Tribunale d'appello TI, 27.3.2018, RtiD 2018 II n° 54c p. 846 (*Biens séquestrés appartenant prétendument à un trust qui s'avère simulé [sham trust]*)

Cour de justice GE, 5.6.2015, Sem.jud. 2016 I p. 272 (*Deux trusts constitués selon le droit chypriote sont régis par ce droit, sous réserve des dispositions de la loi désignée par les règles de conflit du for – en l'espèce la loi suisse – auxquelles il ne peut être dérogé par une manifestation de volonté, notamment en matière d'effets patrimoniaux du mariage. L'art. 214 CCS n'ayant aucun caractère impératif, les effets du trust prévalent sur toute participation du conjoint aux variations de valeur des acquêts apportés à un trust irrévocable et discrétionnaire, jusqu'à la fin de la procédure cantonale de divorce.*)

Art. 149b

Législation

Dans le cadre d'un projet d'amélioration de la praticabilité du droit de procédure, l'art. 5 al. 3 devrait être complété par une lettre c préconisant que des tribunaux cantonaux de commerce ne puissent pas, dans certaines circonstances, décliner leur compétence (FF 2020 p. 2607 ss, 2686, 2703). Etant donné que l'art 149b al. 2 est calqué sur l'art. 5, cette disposition aurait également dû être amendée. Cela n'a pas été prévu.

Art. 149d

41

In fine : L'ATF 15.1.2010, 2C_409/2009, est publié in RNRF 2010 n° 36 p. 388.

