

香港的信託

2021年4月12日

朱國熙、黃錦華律師事務所（有限法律責任合夥）

香港中環德輔道中68號萬宜大廈28樓2804-07室

內容簡介

- ▶ 信託的概念
- ▶ 信託的目的
- ▶ 信託的種類
- ▶ 職責、權力和權利
- ▶ 香港的家族信託

信託的概念

- ▶ 普通法的財產所有權 (property right)
 - ▶ 法定所有者 (legal owner) = 財產擁有人 (property owner)
- ▶ 衡平法的財產所有權
 - ▶ 法定所有權 (legal ownership)
 - ▶ 實益權益 (beneficial ownership)
- ▶ 信託
 - ▶ 受託人 (trustee) 擁有法定所有權，獲設立財產的人 (settlor) (財產授予人 donor) 賦予權力管理財產和執行財產
 - ▶ 受託人不擁有實益權益

信託的目的

- ▶ 保護或保障資產和生意
 - ▶ 為資產或收益保密、避免因財產授予人生意失敗後被債權人追討（信託須已成立3年以上）
 - ▶ 節省付稅
 - ▶ 司法管轄區的選擇
 - ▶ 避免因財產授予人的婚姻破裂時被對方瓜分財產
- ▶ 保護未成年人或弱勢的家族成員
 - ▶ 避免一筆過繼承遺產
 - ▶ 防止過分揮霍

信託的目的

- ▶ 涉及多重婚姻
- ▶ 確保財產繼承規劃順利有效
 - ▶ 填補遺囑漏洞或缺陷（設立時意識是否清醒、先後成立的有效性、真假）
 - ▶ 避免爭產或虧空遺產
- ▶ 避免因死亡產生遺囑認證或行政命令導致財產凍結
- ▶ 目的信託（purpose trust）：為特定的目的而設立，無受益人
 - ▶ 請求而非責任、維護墓碑、飼養動物（法庭一般不認可為有效）
 - ▶ 慈善信託：為促進慈善用途（例外）

信託的種類

- ▶ 明示信託 (express trust) (由設立信託的人以文件, 如信託契(deed of trust) 、遺囑或其他文書自願明示聲明成立)
 - ▶ 在世時成立的信託
 - ▶ 遺囑信託 (will trust) (在去世時才生效的信託)
 - ▶ 可撤銷 (財產授予人保留要求受託人把信託資產轉歸財產授予人的權利)
 - ▶ 不可撤銷
 - ▶ 確定權益的信託, 即每名受益人的權益已由設立信託的人確定
 - ▶ 全權信託 (discretionary trust) , 設立信託的人賦予受託人酌情決定權去分配標的物

信託的種類

- ▶ 法定信託 (legal trust) (因法律施行而產生，由法院依據某些法律原則而訂立)
 - ▶ 歸覆信託 (resulting trust) (針對成立信託的人而言)
 - ▶ 財產已被財產授予人轉移至受託人名下，但信託未能確定實益權益
 - ▶ 推定信託 (constructive trust) (法律推定此類行為違反信託關係)
 - ▶ 法律根據當事人的某些行為以及衡平原則而推定產生的信託關係，以阻止不法行為人從其不法獲得的財產上不當得利。如違反他人意願或濫用其信任，以實際或推定的欺詐、脅迫或各種違法、不公正、陰謀、隱瞞手段獲得在公平和誠信情況下本不應該獲得並享有的權利

職責、權力和權利

- ▶ 香港法例第29章《受託人條例》
 - ▶ 受託人的謹慎責任 (duty of care)
 - ▶ 受託人須採取在有關情況下屬合理的謹慎態度，及運用在有關情況下屬合理的技巧，在衡量合理與否時，須顧及—
 - (a) 該受託人所具備或使人認為其具備的任何特別知識或經驗；及
 - (b) (如該受託人是在業務或專業過程中，以受託人身分行事) 按理可期望在從事該類業務或該專業過程中行事的人具備的任何特別知識或經驗。
 - ▶ 適用於代理人、代名人及保管人的聘用

職責、權力和權利

- ▶ 受託人的免責條款
 - ▶ 專業受託人的免責條款不可免除受託人因欺詐、不當行為或嚴重疏忽所須承擔的責任，否則該等條款將會無效
 - ▶ Anti-Bartlett clause
- ▶ 受託人的轉委任（delegation）代理人的權力
 - ▶ 除部分職能外，受託人可將其任何職能轉委
 - ▶ 必須向基金經理提供一份政策聲明，說明有關資產須如何進行管理，且基金經理必須同意該項聲明
 - ▶ 只可委任專業代名人或保管人，或委任其所控制的公司
 - ▶ 必須不時檢討其對代理人、代名人及保管人所作的安排

職責、權力和權利

- ▶ 受託人的以下職能不可被轉委
 - ▶ 分配信託資產予受益人
 - ▶ 決定是否應從資本或收入中作出支付
 - ▶ 委任新的受託人、代理人自行轉委（即再轉委）、或是代理人委任代名人或保管人
 - ▶ 慈善信託的受託人的代理人僅限於為推動某項慈善事業之目的而創造收入，但不可執行該等專案

職責、權力和權利

- ▶ 受託人的投保的權力
 - ▶ 可從信託財產中撥付保費就任何風險投保
- ▶ 受託人的酬金
 - ▶ 私人信託如多於一名受託人，受託人可以在信託文書沒有明文約定酬金的情況下收取合理的費用，但必須獲得其他受託人同意
 - ▶ 慈善信託如在成立時是計畫委託一個收取酬金的專業受託人管，則必須委任信託法團或多於一名以上的受託人。受託人可以在慈善信託文書沒有訂明收費權力（也沒有禁止收取酬金的規定）的情況下，收取合理的費用，但必須獲得其餘大部分其他受託人的書面同意

職責、權力和權利

- ▶ 受託人的免職
 - ▶ 如信託契約沒有賦予任何人罷免受託人的權力，須獲所有受益人同意
 - ▶ 向法院提出申請
- ▶ 成立信託的人的保留權力 (reserved power)
 - ▶ 應避免所行使的控制程度過大，導致信託的效力受到質疑
 - ▶ 成立信託的人在香港設立的信託可在其在生時保留投資和資產管理方面的權力，信託不會純粹因此而變為無效
 - ▶ 不適用於成立信託的人對其他主要權力的保留，如撤銷、任免受託人或受益人等權力

職責、權力和權利

- ▶ 法定繼承權 (forced heirship)
 - ▶ 外國的特留份繼承權制度 (legally reserved portion, 即立遺囑人須將其遺產的固定份額留給直系親屬), 在一般情況下不會影響在香港設立的信託之效力
- ▶ 財產恒繼 (perpetuities) 及受益累積 (accumulations)
 - ▶ 新設立的私人信託可以成為恒繼而並無任何固定的終止日期
 - ▶ 來自私人信託的收入可無限期累積
 - ▶ 香港法例第257章《財產恒繼及收益累積條例》: 任何慈善信託有關的累積收益指示在21年後失效

職責、權力和權利

- ▶ 《受託人條例》未涵蓋的法律範疇
 - ▶ 未有規定受益人所享有的關於其信託資料的權利
 - ▶ 未有專業受託人的監管或發牌制度
 - ▶ 無規定可保護在香港成立的信託免於遵守外國離婚法庭的命令
 - ▶ 無規定可保護債務人免于被外國債權人追討債務
 - ▶ 法庭可在公義的情況下讓法律干預家族信託

香港的家族信託

- ▶ 家族信託的成立
 - ▶ 由成立信託的人以明示私人信託 (express private trust) 方式成立後，將財產的法定所有權轉移給指定并聲明的受託人
 - ▶ 信託的聲明的3個明確 (certainties) 原則
 - ▶ 明確的成立意向 (certainty of intention)
 - ▶ 設立信託義務
 - ▶ 純粹贈與

香港的家族信託

- ▶ 明確的定信託標的 (certainty of subject matter)
 - ▶ 整體財產和受益人權益分配
 - ▶ 歸覆信託
- ▶ 明確的受益對象 (certainty of object)
 - ▶ 確定權益信託 (fixed interest trust) (受益人的權益已確定)
 - ▶ 全權信託 (信託人有酌情決定權)
 - ▶ 必需有明確的受益人：是否可以十分確定某一個具體的人是否該類別的人士？
 - ▶ 歸覆信託

香港的家族信託

- ▶ 家族信託的效力
 - ▶ 成立信託的人、受託人或受益人在成立信託後的權利
 - ▶ 成立信託的人：可被指定為受益人之一
 - ▶ 受託人：受託財產的法定所有人
 - ▶ 受益人：享有財產的相關利益
 - ▶ 無論是自然人、法人還是社團，只要是具有權利能力的人，均可成為信託受益人。且受益人享有對受託人的監督權，如果受託人違反或不能善意管理資產，受益人可以向法院申請強制履行，並可以就違約行為提起訴訟

香港的家族信託

- ▶ 成立信託的人、受託人或受益人在成立信託後的法律關係
 - ▶ 成立信託的人
 - ▶ 在信託中應完全脫離關係，避免被指為偽裝信託
 - ▶ 成立時可委任信託保護人（protector）負責監管受託人的行為
 - ▶ 法庭會考慮信託保護人所享有的權力屬個人權力（即可為利己的目的而行使），還是具有受信性質
 - ▶ 信託文書可賦予其信託撤銷權
 - ▶ 可在其生前以提交意願書（letter of wishes）的方式建議財產的分配

香港的家族信託

- ▶ 受托人與受益人之間的關係
 - ▶ 受托人的受信責任，即受托人本身的利益如與信託的利益發生衝突的時候，應以信託的利益為先，無論受託人的行為是否誠懇及不懷私心地作出
 - ▶ 受托人的謹慎管理信託財產的責任
 - ▶ 受託人需準備帳本及隨時向受益人提供信託財產或其投資資料

香港的家族信託

- ▶ 一般家族信託的條文
 - ▶ 受託人的權力：受託人在每一個信託中都必須被單獨賦予必要的履行其職責的信託權力，所有基本必要權力均應根據信託法例授予受託人
 - ▶ 信託有效期
 - ▶ 累積財富的權力
 - ▶ 受益人的所得稅稅率
 - ▶ 窮盡的全權信託 (exhaustive discretionary trust) (不可慮積財富)
 - ▶ 非窮盡的全權信託 (non-exhaustive discretionary trust) (可慮積財富)

香港的家族信託

- ▶ 增加或減少受益人的權力
- ▶ 成立新信託的權力
 - ▶ 受託人可被授予指定其他信託（如全權信託和保護信託）的權力，以及有利於受託人在外國行使的權力和全權代表權等，以便當信託積累期到期後或其他可採取對於財產有利舉措的時候，受託人可以就財產實行新的安排
- ▶ 其他行政條文
 - ▶ 受託人的法定權力可被信託文書中的條款增加或限制
 - ▶ 適用法律和司法管轄權

香港的家族信託

- ▶ 信託的管理和更改
 - ▶ 受託人
 - ▶ 首先應根據設立信託的文書規定
 - ▶ 法院在合適時亦可委任適宜的人選作為新受託人
 - ▶ 法例授權當法院認為受託人應對或已對某些產權進行了適宜的處置，但信託文書或法律並未向其授權的情況下，可將該處置權授予受託人。但該權力一般不可用來更改受益權的分配，除非法院認為更改信託更有利於條例列明的某幾類受益人，則方可更改有關受益權的分配

香港的家族信託

- ▶ 違反信託行為的濟助
 - ▶ 若財產遭受損失，受益人可要求受託人返還原財產或進行等價補償及返還不當得利
 - ▶ 若受託人擅自將財產提取並佔為己有，或因為任何違反信託責任的行為而獲得了信託財產
 - ▶ 該財產的所有權並不會轉移至受託人名下，而被視為受託人替受益人代持該筆財產（推定信託）
 - ▶ 如財產已被轉賣予第三人
 - ▶ 受益人可向受託人追溯轉賣所得的收益的所有權

香港的家族信託

- ▶ 除非該第三人是善意（不知情）的或根據情勢變更致使要求第三人返還財產會造成不公平的後果，否則信託受益人有權要求第三人返還財產，且該權利不因第三人的身亡或破產而消滅
- ▶ 以下三種行為的行為人亦需受香港法律的管制
 - ▶ 惡意（不誠實）而協助受託人違反信託責任
 - ▶ 明知受託人的行為違反信託但為一己私利而收受因違約行為而獲得的財產
 - ▶ 未有授權而干涉或插手一般應由受託人作出的行為

多謝！