

THE TAX TREATMENT OF CHARITABLE DONATIONS

Alexandra Tzannidakis, LL.B., KPMG Law LLP, atzannidakis@kpmg.ca

The Basics

There are many types of assets that an individual can donate to a charitable organization in return for a charitable tax credit or deduction. In addition to cash, donors may give real estate, personal property, securities, and various other types of financial assets. Each kind of asset carries specific tax treatment, and familiarity with these consequences is crucial for raising significant donations.

A short review of the Canadian tax system is in order. Canada's income tax structure is progressive, which means that tax rates increase by bracket but only for the amount of income within each subsequent bracket. For example, the lowest federal income tax bracket for individuals in Canada in 2024 is 15% on the first \$55,867 or less of taxable income. This means that every taxpayer will pay a federal tax of 15% on the first \$55,867 they earn this year, minus any tax credits, regardless of how much more they may go on to make. Any income above that amount, up to \$111,733, will be charged at the second tax bracket rate of 20.5%, and so on up through a total of five brackets. The fifth bracket only

came into effect in 2016, and imposes a rate of 33% on taxable income over \$246,752 in the 2024 tax year. The individual provinces and territories have their own brackets and rates, but they all work on the same principle.

A tax deduction reduces the amount of taxable income. As Canada's tax structure is progressive, the dollar value of a tax deduction is greater when the taxpayer's marginal tax rate is higher. In contrast, a tax credit reduces the amount of tax owing, which makes the dollar value to taxpayers claiming tax credits static so long as the taxpayer has sufficient tax owing.

Income vs. Capital

The tax consequence of a sale or gift (called a **disposition**) is the single biggest factor affecting the 'cost' of a donation to a donor. The classification of an asset as 'income' or 'capital' has a huge impact on its cost. See Chart 1 for a simple illustration. If a taxpayer sells or donates a piece of property, the value of the sale is included in their taxable income for the year. If the property is considered **inventory** to the tax-

payer in a business, the proceeds are considered taxable income to the business. If, however, the taxpayer earns income through the property instead of by selling it, the income generated by the property is taxable income but the property itself is generally considered **capital property**. Whether property is inventory or capital property depends on the circumstances. For example, stocks might be inventory if you earn your daily living by trading them, but they might be capital property if you simply hold the portfolio without trading much. If you sell a piece of capital property, you are generally taxed on the gain in value that the property underwent while you held it, which is called the **capital gain**. Before June 2024, one half of a capital gain was included in computing a taxpayer's income. This is referred to as the capital gains inclusion rate. The one-half inclusion rate also applied to capital losses.

Budget 2024 announced an increase in the capital gains inclusion rate from one half to two thirds for corporations and trusts, and from one half to two thirds on the portion of capital gains realized in the year that exceed \$250,000 for individuals, for capital gains realized on or after June 25, 2024.

Restated, this means that 66.7% of capital gains realized on or after June 25, 2024 would generally be included in income for tax purposes (this is up from 50%). To provide some relief for individual taxpayers, the budget proposed that capital gains up to \$250,000 realized by an individual either directly or indirectly through a trust or partnership will remain subject to the 50% inclusion rate each year. For example, if you had bought a house for \$200,000 and sold the house on or before June 24, 2024 for \$300,000, your realized capital gain is \$100,000 of which \$50,000 will be considered taxable income to you. If you had bought the house for \$200,000 and sold the house on or after after June 25, 2024 for \$600,000, your realized capital gain would be \$400,000. Of this, the first \$250,000 would effectively be included at a one-half inclusion rate (taxable capital gain of \$125,000). The remaining \$150,000 would be included at the basic two-thirds inclusion rate (taxable capital gain of \$100,000). These taxable capital gains would therefore increase their total income by \$225,000. If you sell capital property for *less* than you bought it, you have experienced a **capital loss** and it is not taxable.

Donation of Income vs. Capital

NOTE: The tax treatment in the table assumes that the disposition of the property occurred before June 24, 2024.

	Income	Capital
Amount of Donation	\$1000	\$1000
Taxable Amount	\$1000	\$500
Marginal Tax Rate	58.75%	58.75%
Tax Owning on Capital Gains arising from Disposition (Donation)	\$587.50	\$293.75

Tax credits are subtracted from the tax owing to give the total amount payable. **Charitable donation tax credits (CDTCs)** are available to individual donors; businesses receive a tax deduction instead.

The CDTC is generally determined by applying the lowest combined federal/provincial rate to the first \$200 of donations in a year, and applying the highest combined rate to everything above \$200. There are a few exceptions to this general principle. For example, Ontario uses a fixed legislated rate of 11.16% rather than its highest personal rate for the provincial portion of donations over \$200, which is further affected by provincial surtaxes. Quebec, on the other hand, uses its middle rate of 20% rather than its lowest rate of 16% for donations up to \$200. There are similar variations in Alberta, New Brunswick, and PEI.

There is an additional factor at the federal level to the calculation for people with taxable income over \$246,752 in 2024, i.e. in the highest marginal tax rate of 33%. The way this works is that donations over \$200 get a credit rate of 33% on whichever amount is less: their total donations for the year above the first \$200, or the amount of their taxable income that is in the 33% tax bracket. So for example, if Van's total taxable income in 2024 is \$251,752, this means he made \$5,000 that is taxable at the highest rate. The first \$200 of his donations for the year receive the usual under-\$200 credit rate of 15%, the next \$4800 receive the highest rate of 33%, and anything above that receives the usual over-\$200 credit rate of 29%. On the other hand, if he made \$10,000 that is taxable at the highest rate, he would instead be allowed a total of \$9,800 at the 33% credit rate.

The highest donation credit rate also applies to donations above \$200 by trusts that are taxed at the 33% rate on their entire taxable income.

Note that this calculation complication is only at the federal level; the provinces have either made no change to their highest donation tax credit rate, or they've increased their highest donation

tax credit rate but made it available to everyone regardless of income.

Cash

This is the most straightforward type of donation in terms of tax consequences. A charity may issue the donor a charitable receipt for the amount donated. Federally, an individual donor may claim donated cash amounts up to 75% of their net income for the year. Provincially, this ceiling may differ. For instance, the limitation on donations of 75% of income was eliminated for Quebec for the 2016 and later taxation years. However, 100% of net income can be claimed as donations in the year of death or the year preceding death.

Volunteer Services

Only property can be donated in return for a charitable tax credit. Services are not considered property, and therefore are unfortunately never eligible for charitable tax receipts. However, it is possible to provide a service to a registered charity, invoice the charity for the fair market value of that work, and then donate the payment of that invoice back to the charity for a CDTC. This is known as an “exchange of cheques” and is useful in establishing an audit trail.

Securities

PUBLIC SECURITIES

A **publicly-listed security** is essentially any share that is listed on an exchange that is part of a specific group of exchanges. This regulated group, which is modified from time to time, includes exchanges all over the world.

Generally speaking, the capital gains tax on a capital asset will apply whether the asset is sold or donated. But publicly-listed securities (and certain others) that are donated to a charity are exempt from capital gains tax. This means the donor not only pays no tax on the donation, he or she also still receives a tax receipt equal to the fair market value of the shares.

The difference to an individual of donating versus selling a publicly-listed security is best illustrated with an example. Nicole, a resident of Ontario, buys a share for \$1. Over time, the value of her share rises to \$100...

- Assuming that her capital gains for the year are less than \$250,000 or were realized before June 25, 2024, if Nicole sells the share, she will have a capital gain of \$99, of which half (\$49.50) would be taxable. At Ontario's 2024 combined top marginal rate of 53.53%, she will pay \$26.50 in taxes. Her

after-tax profit from the sale is \$73.50.

- If Nicole donates the share, she will pay no tax, and will receive a tax receipt for \$100. Assuming she has made at least \$200 worth of other donations in the year, and her income extends into the highest tax bracket, this receipt will give her a federal tax credit of \$33 and an Ontario tax credit of \$11.16. This totals a tax credit of \$44.16, meaning the cost to her of the donation is \$58.84.

Convertible Securities

As its name suggests, a **convertible security** is a security that can be converted into another kind of security. Commonly, they take the form of bonds or preferred shares that can be converted into common shares. They are taxed the same way as publicly-listed securities, above.

Stock Options

A **stock option** gives an employee the right to purchase shares at a certain (“strike”) price. If the market price goes above the strike price, and the employee exercises the option to purchase, the employee will be taxed on the difference between the market price and the strike price as an employee benefit.

However, if the shares are publicly-listed, and the employee

donates them to a charity within thirty days, the general treatment of publicly-listed securities as discussed above will apply.

If the employee donates the option itself (instead of exercising it), he or she will only receive a tax receipt once the option is exercised and the value of the shares at the time of purchase can be known.

Flow-through Shares

Any expenses incurred to earn income are generally deductible. Since there needs to be income to have something to actually deduct from, deductions are worthless until the expenses pay off in terms of generating income. Some industries are prone to incurring significant expenses before any income is ever generated. The big example is mining. Digging a mine is very expensive and there is no guarantee to what extent it will pay off, if at all. In order to encourage investment in these kinds of industries, a **flow-through share** allows the owner of the share to deduct the expenses of the company from his or her own income.

When a flow-through share is donated, it is taxable as though the purchase price were a capital gain. Any appreciation above the purchase price is not taxed. So a flow-through share purchased for \$10 and donated at a value of \$15,

the donor will pay tax on \$10 and receive a charitable donation receipt for \$15.

Whether the donor has used already used the deductions at the time of donation or not makes no difference to the recipient charity, since the deductions are of no use to the charity.

PRIVATE SECURITIES

A security owned by an individual is considered to be a **non-qualifying security** if it is an obligation of the individual or of anyone with whom the individual does not deal at arm's length, or if it is a share in a corporation with which the individual does not deal at arm's length.

A donor can only receive a charitable donation receipt for the donation of a non-qualifying security if: the security stops being non-qualifying within 60 months of the donation; the charity disposes of the security within 60 months of the donation (as long as it is not in return for another non-qualifying security); or the security is an **excepted gift**.

A security is an excepted gift only if it is a share, donated to a charity that is not a private foundation, by a donor who is at arm's length with both the charity and all of the charity's directors, trustees, officers, and like officials.

The fair market value of the gift (i.e. the amount eligible for a charitable donation receipt) will be the lesser of (a) the value of the security when it was transferred to the charity, and (b) the value of the security when the gift is deemed to have actually been made (i.e. the time at which the charity is allowed to issue a receipt for it).

These rather complex rules are meant to discourage people from making donations that unduly benefit themselves or their close relations.

Other Financial Assets

RRSPs & RRIFs

Registered retirement savings plans (RRSPs) as well as Registered Retirement Income Funds (RRIFs) can be donated on death, either in the donor's will or via **direct beneficiary election** (which is signed when an RRSP is opened).

Donation by will means the asset will first become part of the donor's estate and then be transferred to the charity. Donation by direct beneficiary election skips that first step, so that the asset automatically becomes the property of the charity the moment the donor passes away. Because the asset does not pass through the estate in this method, it is not subjected to **probate tax**. Not every province levies probate

taxes, but in those that do, the tax is levied on all the assets in an estate. In Ontario, for example, the 2020 and later “estate administration tax” rate is 0% on the first \$50,000 of the estate’s value and \$15 for every \$1,000 (or part thereof) above that.

Using direct beneficiary election instead of donation by will can therefore save a significant percentage of the asset from disappearing to this tax. It will also ensure the asset passes to the charity much faster instead of being tied up in a lengthy probate process, and insulate the charity from any court challenges to the will that other beneficiaries might make.

Executors of individuals who passed away after January 1, 2016 have the option to apply the donation tax credits to as far back as two tax years before death, or any tax year of the estate which may have passed, instead of being restricted to the year of death and the one year prior.

INSURANCE

Life insurance contracts, being assets, can be used not only for their obvious purpose of familial support but also as collateral for loans or in certain business arrangements (such as share purchases). The usefulness of an insurance contract therefore sometimes has

an expiry date. Once an insurance contract is no longer needed, its owner may decide to donate it to a charity instead of continuing to pay for it.

If an individual donates an insurance policy, it results in an **income inclusion** (which is different than a capital gain, but basically means there will be no overall tax benefit to the donor). The calculation for the amount of the income inclusion will take into account factors such as the premiums paid, the dividends received, and a figure called the Net Cost of Pure Insurance (“NCPI”) that will probably require professional advice to determine.

The fair market value of the insurance (i.e. the amount for which the donor can receive a charitable donation receipt) should be determined in accordance with the CRA’s guidelines. These include taking a number of factors into account, including the policy’s loan value, its face value, its replacement value, the insured’s life expectancy, conversion privileges, and any other policy terms. Essentially, the professional advice of an actuary and an appraiser will be crucial in making a proper valuation.

A charity that receives a donated insurance policy can choose to cash it in immediately, or to keep

paying the premiums and collect a larger amount when the insured donor dies. The donor might also choose to donate the cost of the yearly premiums, for which he or she could also get charitable donation receipts.

PERSONAL PROPERTY

Canadian Cultural Property

Specific items of cultural significance may be certified as **Canadian cultural property** by the Canadian Cultural Property Export Review Board. Designated institutions must meet a number of requirements. The Board designates institutions as either Category A or Category B. Category A designations are indefinite and are granted to institutions that the Board deems capable of curating all forms of cultural property, while Category B designations are granted to institutions in relation to some specific property only. Individuals may be able to claim a CDTC for certified Canadian Cultural Property for eligible amounts up to 100% of their net income, rather than up to 75% as with most other types of donations.

Certification can be a lengthy process, and anyone seeking to have a piece of property certified should allow for several months. The process may be well worth it, though: when certified property is

given to certain **designated institutions**, the disposition is not taxed, and the donor may still receive a tax receipt for the full value of the gift. The process of receiving certification became less burdensome in 2019 when a court decision removed the requirement that the property be of “national importance”.

A simple example demonstrates how valuable this can be to a donor. Let’s say Nathan owns a painting by a Canadian artist that he paid \$10,000 for. He has the Board assess the painting, and they determine that it is certifiable cultural property and has a fair market value of \$60,000. If Nathan donates the painting to a charity, he will receive a tax credit of \$24,096. However, if the charity is not a designated institution, he will also pay a capital gains tax of (assuming the highest marginal rate in Ontario in 2024) 53.53% on half of the \$50,000 increase in value of the painting from what he originally paid for it. That will come out to \$13,382.50 in tax, meaning he will lose over half the value of the tax credit. If the charity is a designated institution, though, he will not pay that capital gains tax and will keep the entire value of the tax credit.

Any Canadian cultural property that is **acquired as part of a tax shelter gifting arrangement**

may not have a fair market value upon donation that is any higher than the price the donor originally paid for it. In our example above, if Nathan bought the painting as part of a tax shelter arrangement, the Board will not allow him to donate it for a value higher than \$10,000. In practice, this means that the painting will not produce a capital gain, but it also caps the value of the donation tax credit that Nathan may receive for it.

Inventory vs. Capital Property

The difference between inventory and capital property has a huge impact on how the tax system treats an item. As discussed, capital property is generally subject to a capital gains tax on 50% of its value when disposed of. For inventory, however, all 100% of the capital gain is taxed on disposition.

The problem is that it can be very difficult to determine on which side of this divide an item falls, since the definition is based largely on circumstances (and not the fundamental nature of the item itself). For example, your house is probably a capital asset, but if you start selling real estate it may become business inventory.

Inventory can be donated just like capital property, and is eligible for the same charitable donation

tax credits, which will offset some of the high level of tax.

Personal-Use Property

Personal-use property (PUP) is a class of property that is owned by a taxpayer primarily for their personal use and enjoyment (or that of someone related to them). All sorts of things may fall into this class, including boats, personal computers, books, furniture, clothes, or intangible items like premium plan points.

When donated, PUP may create a capital gain or loss. The original cost of the item and the current value of the item will always be deemed to be no less than \$1000. If both the original cost and the current value are under \$1000 (which is often the case) they will both be deemed to be \$1000 and there will be no capital gain or loss as a result. When calculated into the donor's tax return, there will thus be no net benefit to receiving a tax receipt for the amounts.

Before accepting a donation of PUP, a charity should ensure that the property is transferable (for example, some types of premium points cannot be transferred) and that the value of the property has been carefully appraised.

Property Donated by the Artist

Artwork that is produced for sale is considered to be inventory

produced by the artist for a business. An artist who donates their work is therefore considered to be donating inventory, and it will be treated accordingly. However, artwork may qualify as Canadian cultural property even if it was specifically produced for sale. In that case, the usual cultural property rules will apply even though the property is inventory.

REAL ESTATE

Real estate is usually capital property and is simply treated as such when donated. If it does happen to be inventory instead, the donor will accordingly be taxed on 100% of the proceeds. There are, however, two categories of real estate that are treated according to special rules: principal residences and ecologically-sensitive land.

Principal Residence

Generally speaking, a taxpayer's **principal residence** is any housing unit that was ordinarily inhabited in a year by the taxpayer, or their current or former spouse, or their child. Unlike with most capital property, individuals do not pay capital gains tax on their principal residence. Thus, if someone were to donate their house to a charity, not only would the donor not pay tax on the proceeds, they would also receive tax credits on the full fair market value of the house at

the time of the donation. These tax credits can be put towards offsetting the donor's income taxes, either in that year or in any of the five following years.

Depending on the disparity between the donor's income and the value of their house, the Donor may find that they will not be able to use the full amount of the tax credit in time (keeping in mind that charitable donation tax credits are non-refundable—once your tax owing is zero, they are worthless to you—and they can only be used to offset up to 75% of your income in a year). In such a case, it may be more prudent for the donor to leave the house to a charity in their will, since their estate is allowed to use charitable tax credits to offset up to 100% of its income in a year. This is especially true considering the newly relaxed estate rules as to which years the credits can be applied to (see the last paragraph of *RRSPs & RRIFs*, above). And of course, the year of death usually has a large income, because almost all of the taxpayer's assets (except their principal residence) are deemed to be disposed of when they die—so tax credits from a donated home may become very useful in rescuing more of the estate from the tax man.

Ecologically Sensitive Land

This is a special category of land that is treated similarly to cultural property upon donation. **Ecologically-sensitive land** (“ESL”) must be designated as such by the Minister of Environment and donated to one of the following (in Canada):

- Federal government
- Provincial/territorial government
- Municipality
- Municipal or public body performing a function of government, or
- A registered charity that the Minister of Environment deems to have a main purpose of conservation and protection of the environment, and which is approved by the Minister to receive that particular gift of land

The special treatment that applies in these circumstances is that there is no taxable gain on the donation, so that the entire value of the tax credits can be used to offset tax (as long as the donation is not to a private foundation). Individuals may be able to claim a CDTC for ESL for eligible amounts up to 100% of their net income, rather than up to 75% as with most other types of dona-

tions. Additionally, the credits can be carried forward for ten years. A tax of 50% of the fair market value of the land will be charged to a recipient who changes the use of the land or disposes of it without the consent of the Minister.

Note that some significant changes apply to gifts of ESL made after March 21, 2017:

- Gifts of ESL may no longer be made to private foundations
- Gifts of ESL made to municipalities and municipal or public bodies must now be approved by the Minister of Environment on a case-by-case basis
- If an organization receives a gift of ESL and then sells it to another organization, the buyer will be charged the 50% tax mentioned above
- Gifts of land in Quebec that may qualify as ESL now include land subject to the rights of a personal servitude, as defined in the Quebec Civil Code, that has a term of not less than 100 years

Other Types of Donations

RESIDUAL INTERESTS

Ownership of property is composed of a bundle of rights. These rights can be divided up in various ways and disposed of at different times.

For example, **residual interest** in a property means the right to own the property upon the death of the current owner (as opposed to the **life interest**, the right to enjoy the property during the owner's life). This is not the same as inheriting the property in a will, where the testator can change their mind at any time before they pass away. A residual interest can actually be sold or donated during the owner's lifetime, after which the owner no longer has any control over who owns the property after their death. The benefit to this arrangement is that the property owner can enjoy the property during their life, as well as reap the benefit of the donation of the residual interest while they are still alive.

Proper valuation of the worth of a residual interest should be done by an actuary and appraiser. The valuation is based on the estimated value of the property at the donor's estimated time of death, which must be determined via actuarial tables.

As far as tax consequences for the donor, they will generally incur a capital gains tax based on the original cost to them of the interest and its value upon donation. Let us say Melissa buys a cottage for \$250,000 and plans to retire there. She has an actuary

and an appraiser estimate that, in her year of death, the cottage will be worth \$350,000. Melissa can donate the residual interest in the cottage to a charity, which will entitle her to a charitable tax receipt for \$100,000 right away. Melissa can use the credits against her current tax year and any of the four upcoming tax years, and may also continue living in the cottage for the rest of her life.

In situations like this, the donor and the charity should have a clear and detailed written agreement as to who is responsible for the upkeep of the property during the donor's life, and the charity should also have a note put on the property's title deed indicating that it owns the residual interest (if the jurisdiction allows this).

CHARITABLE REMAINDER TRUSTS
A trust is another way of dividing up the rights to property. It can be used to separate the legal owner from the beneficiaries, and the ownership of the capital interest from the right to receive the income. A **charitable remainder trust (CRT)** is another way of donating the residual interest in a property (see previous section). The donor gives the residual interest to the trust, then donates the ownership of the capital interest of the trust to the charity.

This means that the charity owns the trust capital right away, but since that capital is a residual interest it does not actually amount to anything until the donor dies. In order to avoid this translating into a receipt of zero for the donor, the trust should be created with the donor holding all interests in the trust instead of with the charity as the beneficiary of the trust.

The tax consequences of CRTs are the same as with donating a residual interest. CRTs can be especially useful in situations where it is

difficult to divide up title on the property, such as with artwork, but in other cases it may not result in the most favourable tax treatment. For example, taking advantage of the special rules surrounding publicly-traded securities by donating them directly would be more beneficial to a donor than disposing of the securities into a CRT and then donating that.

For more information on any of these topics, please feel free to contact the author.

LE TRAITEMENT FISCAL DES DONS DE BIENFAISANCE

Alexandra Tzannidakis, LL.B., KPMG Law LLP, atzannidakis@kpmg.ca

Les fondamentaux

Un particulier peut faire don de différents types d'actifs à un organisme de bienfaisance en échange d'un crédit d'impôt ou une déduction pour dons de bienfaisance. Outre le don d'argent, les donateurs peuvent donner des biens immobiliers, des biens personnels, des actions et d'autres types d'actifs financiers. Chaque type d'actif a son propre traitement fiscal et la connaissance des règles est cruciale pour récolter des dons d'une valeur importante.

Une brève description du système fiscal Canadien est nécessaire. Le Canada a une structure d'imposition progressive ce qui veut dire que les taux d'imposition augmentent par tranche de revenu mais uniquement pour le montant dans chaque tranche supérieure. Par exemple, au Canada en 2024, l'impôt fédéral sur le revenu pour la première tranche est de 15% sur les premiers \$55 867 de revenus imposables. Ceci veut dire que chaque contribuable payera un impôt fédéral de 15% sur les premiers \$55 867 qu'il gagnera cette année, moins les crédits d'impôts, quel que soit le montant total qu'il

gagnera par la suite. Tout revenu *au-dessus* de ce montant et jusqu'à \$111 733 sera imposé dans la deuxième tranche de 20,5% et ainsi de suite pour un total de cinq tranches. La cinquième tranche est entrée en vigueur en 2016 et concerne les revenus imposables au-dessus de \$246 752 qui sont imposés à un taux de 33% en 2024. Chaque province et territoire a ses propres tranches et taux, mais tous sont basés sur ce même principe.

Une déduction fiscale réduit le montant du revenu imposable. Comme la structure fiscale du Canada est progressive, la valeur monétaire d'une déduction fiscale est plus élevée lorsque le taux marginal d'imposition du contribuable est plus élevé. En revanche, un crédit d'impôt réduit le montant de l'impôt à payer, ce qui fait que la valeur monétaire pour les contribuables demandant des crédits d'impôt est statique tant que le contribuable a un montant d'impôt à payer suffisant.

Revenu vs. Capital

Les conséquences fiscales d'une vente ou d'un don (appelé une

cession) sont le facteur le plus important influant sur le « coût » d'un don au donateur. La classification d'un actif comme « revenu » ou « capital » a un impact très fort sur son coût (voir tableau 1 pour une illustration simple). Si un contribuable vend ou fait don d'une partie de son patrimoine, cette valeur est incluse dans ses revenus imposables de l'année. Si l'article fait partie de l'*inventaire* d'une entreprise, le montant des ventes est considéré comme un revenu imposable pour l'entreprise. Par contre, si le donateur possède le bien afin de générer des revenus à travers son utilisation et non pas par sa vente, ces revenus sont imposables mais le bien lui-même est considéré comme un *bien en immobilisation*. La considération de bien comme inventaire ou immobilisation dépend de l'usage. Par exemple, des actions seront considérées comme inventaire si vous gagnez votre vie à travers les transactions boursières mais pourront être considérées comme une immobilisation si vous détenez un portefeuille en effectuant peu de transactions. Si vous vendez un bien en immobilisation, vous êtes généralement imposé sur la plus-value, qui est considéré comme un *gain en capital*. Par exemple, si vous avez acheté une maison pour \$200 000 et que vous l'avez vendue le 24 juin 2024

ou avant pour \$300 000, votre gain en capital réalisé est de \$100 000\$, dont \$50 000 seront considérés comme un revenu imposable pour vous. Si vous avez acheté la maison pour \$200 000 et que vous l'avez vendue le 25 juin 2024 ou après pour \$600 000, votre plus-value réalisée sera de \$400 000. Sur ce montant, les premiers \$250 000 seraient effectivement inclus à un taux d'inclusion de moitié (gain en capital imposable de \$125 000). Les \$150 000 restants seraient pris en compte au taux de base de deux tiers (plus-value imposable de \$100 000). Ces plus-values imposables augmenteraient donc leur revenu total de \$225 000. Si vous vendez votre bien en immobilisation pour un *montant inférieur* au prix d'achat, c'est considéré comme une *perte en capital* et ce n'est pas imposable.

Don de Revenu vs. Capital

NOTE: Le traitement fiscal indiqué dans le tableau suppose que l'aliénation du bien a eu lieu avant le 24 juin 2024.

	Revenu	Capital
Montant du don	1 000 \$	1 000 \$
Montant imposable	1 000 \$	500 \$
Taux d'imposition		
marginal	58,75 %	58,75 %
Impôt dû sur les gains en capitaux liés à l'aliénation (don)	\$587,50	\$293,75

Les crédits d'impôts sont soustraits de l'impôt dû pour déterminer le montant total à payer. Les donations faites par des particuliers entraînent des *crédits d'impôts pour don de bienfaisance* (les entreprises ont droit à des déductions). Ce crédit d'impôt est généralement calculé en multipliant les premiers \$200 par le taux d'imposition combiné fédéral-provincial le plus faible dans la province concernée et en multipliant tout montant au-dessus de \$200 par le taux combiné le plus élevé. Il existe quelques exceptions à ce principe général. Par exemple, l'Ontario utilise un taux fixe de 11,16 % prévu par la loi plutôt que son taux personnel le plus élevé pour la partie provinciale des dons de plus de \$200, qui est en outre affectée par les surtaxes provinciales. Le Québec, quant à lui, utilise son taux intermédiaire de 20 % plutôt que son taux le plus bas de 16 % pour les dons inférieurs à \$200. Il existe des variations similaires en Alberta, au Nouveau-Brunswick et à l'Île-du-Prince-Édouard.

Il y a également un nouveau facteur à prendre en compte dans le calcul pour les contribuables ayant des revenus imposables dépassant \$246 752 en 2024 : le taux d'imposition marginal le plus élevé de 33%. Les dons au-dessus de \$200 ouvrent droit à un taux de

crédit d'impôt de 33% dans la mesure où le donateur a des revenus imposables dans cette nouvelle tranche de 33%. Par exemple, si le revenu imposable total de Bert en 2024 est de \$251 752, cela veut dire qu'il a gagné \$5000 qui est imposable au nouveau taux de 33%. Les premiers \$200 de ses dons pour l'année bénéficient du taux de crédit habituel de 15% pour les moins de \$200, les \$4800 suivants bénéficient du taux le plus élevé de 33 %, et tout ce qui dépasse ce montant bénéficie du taux de crédit habituel de 29 % pour les plus de \$200. En revanche, s'il a fait \$10 000 qui sont imposables au taux le plus élevé, il aurait droit à un total de \$9800 au taux de crédit de 33%.

Le taux de crédit d'impôt le plus élevé s'applique aussi aux dons supérieurs à \$200 faits par des fiduciaires qui sont taxées à 33% sur tous leurs revenus imposables.

Notez que cette complication de calcul s'applique uniquement au niveau fédéral ; les provinces ont soit rien modifié à taux de crédit d'impôt le plus élevé, soit elles ont augmenté leur taux de crédit d'impôt le plus élevé en l'ouvrant à tous en dépit de leur niveau de revenu.

Les dons en espèces

C'est le don le plus simple en termes de conséquences fiscales.

L'organisation caritative envoie simplement un reçu au donateur attestant de la valeur du don. Au niveau fédéral, un donateur individuel peut déduire les dons en espèces jusqu'à 75 % de son revenu net de l'année. Ce plafond peut varier d'une province à l'autre. Par exemple, la limitation des dons à 75 % du revenu a été supprimée au Québec pour les années d'imposition 2016 et suivantes. Toutefois, 100% du revenu net peut être pris en compte pour des dons l'année du décès ou l'année précédant le décès.

Bénévolat

Seuls les biens peuvent être donnés en échange d'un crédit d'impôt. Les services ne sont pas considérés comme un bien, et de ce fait ne sont malheureusement pas admissibles pour un crédit d'impôt. Toute de fois, il est possible de fournir un service à un organisme de bienfaisance enregistré, de facturer l'organisme de bienfaisance pour la juste valeur marchande du travail et de faire don du paiement de cette facture à l'organisme de bienfaisance CDTC. C'est ce que l'on appelle un "échange de chèques", qui permet d'établir une piste d'audit.

Titres

TITRES COTÉS EN BOURSE

Un *titre coté en bourse* peut en effet

être toute action cotée sur un nombre de bourses à travers le monde. La liste des bourses est définie dans la réglementation et peut être modifiée de temps à autre.

De manière générale, l'impôt sur les gains en capital sur un bien en immobilisation s'appliquera en cas de vente ou de donation. Par contre, les titres cotés en bourse (et certains autres titres) qui sont donnés à une organisation caritative sont exempts de l'impôt sur les gains en capital. Cela veut dire que le donateur non seulement ne paye pas d'impôt sur le don, mais en outre, reçoit un reçu de donation égale à la valeur marchande des actions cédées.

Grace à un exemple, nous pouvons illustrer la différence entre vendre et faire un don de titres cotés en bourse pour un particulier. Nicole, vivant en Ontario, achète une action pour \$1. Avec le temps, la valeur de son action s'élève à \$100.

- En supposant que ses gains en capital pour l'année sont inférieurs à \$250 000 ou ont été réalisés avant le 25 juin 2024, si Nicole vend l'action, elle aura un gain en capital de \$99, dont la moitié (\$49,50) serait imposable. Le taux d'imposition marginal combiné le plus élevé en Ontario pour 2024 est de 53.53%, donc elle payerait \$26,50 en

impôt. Son bénéficiaire après l'impôt de cette vente serait de \$73,50.

- Si Nicole fait don de l'action, elle ne payera pas d'impôt, et recevra un reçu de donation pour \$100 (sur l'hypothèse qu'elle ait fait au moins \$200 d'autres dons pendant l'année et que son revenu imposable de l'année dépassera \$200 000), ce reçu lui donnera droit à un crédit d'impôt fédéral de \$33 et un crédit d'impôt de l'Ontario de \$11,16. Cela représente un crédit d'impôt de \$40,16, ce qui signifie que le coût du don est de \$58,84.

Titres convertibles

Comme son nom l'indique, un *titre convertible* est un titre qui peut être converti en un autre type de titre. Normalement, ce sont des obligations ou des actions privilégiées qui peuvent être converties en actions ordinaires. Ils ont le même schéma d'imposition que les titres cotés en bourse détaillé ci-dessus.

Stock-options

Les stock-options ouvrent le droit à un employé d'acheter des actions à un certain prix (le « prix d'exercice »). Si le prix de marché de l'option excède le prix d'exercice et l'employé fait valoir l'option, il sera imposé sur la différence entre le prix du marché et le prix d'exer-

cice comme un avantage social.

Supposons que ces actions soient cotées en bourse et que l'employé fait valoir l'option et en fait don à une organisation caritative dans les 30 jours, le traitement sera identique à celui des titres cotés en bourse tel que décrit ci-dessus.

Si l'employé fait don de l'option au lieu de la faire valoir, il recevra un reçu de donation une fois qu'on aura fait valoir l'option et que sa valeur au moment de l'achat est connue.

Les actions accréditives

Les frais encourus pour gagner un revenu sont en général déductibles. Cependant, puisqu'il faut des revenus pour pouvoir déduire les frais, les déductions sont sans valeur tant que les frais ne commencent pas à générer des revenus. Certaines sociétés encourrent des frais importants avant de générer un flux (éventuel) de revenus, l'exemple type est une société minière. L'exploitation d'une mine est très coûteuse et il n'y a aucune garantie de rentabilité. Par conséquent, pour stimuler l'investissement dans ce type d'industrie, une action accréditive permet à son détenteur de déduire les frais encourus par la société de ses propres revenus.

Lorsque l'on fait don d'une action accréditive, il est imposé comme si le prix d'achat était un gain en capital. Toute augment-

ation de valeur au-delà du prix d'achat n'est pas imposable. Donc pour une action accréditive achetée pour \$10 et donnée à une valeur de \$15, le donateur paiera l'impôt sur \$10 et recevra un reçu de donation pour \$15.

Le fait que le donateur ait déjà utilisé, ou non, les déductions au moment de la donation n'est pas important pour l'organisme de bienfaisance recevant le don car les déductions ne lui sont pas utiles.

TITRES PRIVÉS

Un titre détenu par un particulier est considéré comme un *titre non admissible* s'il s'agit d'une obligation du particulier ou de toute autre personne avec des liens de dépendance envers le particulier, ou s'il s'agit d'une participation dans une société avec laquelle le particulier a des liens.

Un donataire peut recevoir un reçu de donation pour le don d'un titre non-admissible uniquement : si le titre n'est plus non-admissible dans les 60 mois suivant le don ; si l'organisme de bienfaisance cède le titre dans les 60 mois suivant le don (si ce n'est pas en échange d'un autre titre non-admissible) ; ou si le titre est un *don exclu*.

Un titre est considéré comme don exclu uniquement s'il s'agit d'une action donnée à un organisme de bienfaisance qui n'est pas une fondation privée, par un donateur qui

n'a pas de liens de dépendance avec l'organisme ou ses directeurs, administrateurs, officiers et responsables.

Le prix de marché du don (c'est à dire le montant éligible pour un reçu de donation) sera inférieur à (a) la valeur du titre lors de son transfert à l'organisme de bienfaisance, et (b) la valeur du titre lorsque le don est réputé avoir été fait (c'est à dire au moment où l'organisme peut délivrer un reçu en échange).

Ces règles complexes existent pour décourager les particuliers de faire des dons qui profiteraient indûment à eux-mêmes ou à leurs proches.

Autres biens financiers

REER/FERR

Un donateur peut faire don de ses régimes enregistrés d'épargne retraite (*REER*) et fonds enregistrés de revenu de retraite (*FERR*) à sa mort, par voie testamentaire ou par *choix d'un bénéficiaire direct* (fait à l'ouverture du REER).

Le don testamentaire implique que l'actif fera d'abord partie de la succession puis sera transféré à l'organisme de bienfaisance. Le don par choix d'un bénéficiaire direct implique que l'actif deviendra automatiquement propriété de l'organisation caritative sans passer par la succession au décès du donateur. Puisque ce choix permet

d'éviter que l'actif ne rentre dans la succession, il n'est pas assujéti à la *taxe d'homologation*. Toutes les provinces n'appliquent pas une taxe d'homologation, mais dans celles qui le font la taxe est appliquée à tous les actifs de la succession. En Ontario par exemple, « l'impôt sur l'administration des successions » en 2024 est de 0% sur les premiers \$50 000 de la valeur de la succession et de \$15 pour tous les \$1000 (ou partie de celle-ci) sur tout montant au-dessus de \$50 000.

L'utilisation du choix d'un bénéficiaire direct à la place du don testamentaire peut par conséquent éviter qu'un pourcentage important de l'actif disparaisse dans cette taxe. Cela va également assurer que l'actif sera transféré à l'organisme rapidement et ne sera pas bloqué dans un long processus d'homologation. Cela peut également protéger l'organisme de bienfaisance de toute contestation de la part des autres héritiers.

Un récent changement important dans la loi successorale implique que les exécuteurs testamentaires des particuliers qui décèdent après le premier janvier 2016 auront d'avantage de souplesse dans l'application des dons de bienfaisance fait par voie testamentaire. Une nouvelle option importante est l'application des crédits d'impôts pour dons sur les

deux ans précédant le décès ou pour toute année fiscale passée, au lieu d'être limité à l'année du décès et à l'année précédente.

ASSURANCES

Les contrats d'assurance vie, en tant qu'actifs, peuvent être utilisés non seulement pour subvenir aux besoins de la famille, mais également comme garantie pour des emprunts ou lors de certains arrangements commerciaux tels que des achats d'actions. Par conséquent, l'utilité du contrat peut parfois avoir une date limite à laquelle le contrat n'est plus nécessaire et le détenteur peut décider d'en faire don à un organisme de bienfaisance au lieu de continuer à le payer.

Si un particulier fait don d'une police d'assurance, cela donnera lieu à une *inclusion de revenus* (qui diffère d'un gain en capital, mais qui n'entraîne pas d'avantage fiscal pour le donateur). Le calcul du montant de l'inclusion de revenu prendra en compte les primes payées, les dividendes reçus et le coût net de l'assurance pure (le « CNAP ») qui nécessitera l'avis professionnel d'un conseiller expérimenté pour en déterminer le montant.

La valeur marchande l'assurance (le montant pour lequel le donateur peut recevoir un reçu de donation) devra être calculée selon les directives de l'ARC. Il faut

prendre en compte plusieurs facteurs y compris la valeur d'emprunt de la police, sa valeur nominale, sa valeur de substitution, l'espérance de vie de l'assuré, les droits de transformation et les autres dispositions de la police. Pour l'essentiel, les conseils d'un actuaire ou d'un expert seront indispensables pour une évaluation précise.

Un organisme de bienfaisance qui reçoit une police d'assurance peut soit encaisser le montant de la valeur de la police et utiliser les fonds immédiatement, soit décider de payer les primes de la police et collecter un bénéfice plus important à la mort de l'assuré. Bien sûr, un donateur très généreux peut non seulement donner la police d'assurance à l'organisme de bienfaisance mais peut aussi payer les primes annuelles et recevoir des reçus de donation.

Fiducie résiduaire de bienfaisance

BIENS CULTURELS CANADIENS

La Commission Canadienne d'Examen des Exportations de Biens Culturels peut certifier si une œuvre d'art est un *bien culturel canadien*. Il y a deux catégories de désignation : la Catégorie A qui est accordée pour une période indéfinie à des institutions qui sont bien établies et qui répondent aux critères légaux, de conser-

vation et environnementaux. La Catégorie B est accordée aux institutions impliquées dans un projet d'acquisition d'un objet (ou d'une collection). Une personne peut réclamer un crédit d'impôt *pour don de bienfaisance pour un bien culturel canadien pour des montants éligibles à hauteur de 100% de leurs revenus nets au lieu d'un maximum de 75% comme pour la plupart des autres types de dons*.

Le processus de certification pourra nécessiter une quantité de recherche très importante et prendre des mois, la demande de certification devrait alors être faite bien avant que le don soit envisagé. Cela en vaut la peine car si le don est certifié et fait à un *établissement désigné*, la disposition n'est pas taxée et le donateur peut recevoir un reçu pour la totalité de la valeur. Le processus de certification est devenu plus simple en 2019 lorsqu'une décision de justice a éliminé l'exigence que le bien soit considéré comme « d'importance nationale ».

Un simple exemple montre à quel point ça peut être intéressant pour un donateur. Disons que Nathan détient un tableau peint par un artiste canadien qu'il a acheté \$10,000. Nathan demande à la Commission d'évaluer le tableau et elle détermine que c'est un bien culturel certifié et que sa juste valeur de marché est de

\$60,000. Si Nathan en fait don à une organisation caritative, il recevra un crédit d'impôt de \$24 096. Cependant, si l'organisation n'a pas le statut « d'établissement désigné », il payera aussi un impôt sur les gains en capital de 53.53% (en supposant le taux nominal le plus élevé en Ontario en 2024) sur la moitié du gain de \$50,000. Cela représentera \$13 382 en impôt donc il perdra plus de la moitié de la valeur du crédit d'impôt. Cependant, si l'organisation est un établissement désigné il ne payera pas l'impôt sur les gains en capital et gardera la valeur entière du crédit d'impôt.

Tout bien culturel canadien acheté dans le cas d'*arrangement de dons dans le cadre d'un abri fiscal* ne pourra pas, lors de la donation, avoir une valeur marchande au-dessus du prix payé lors de l'acquisition. En ce qui concerne l'exemple de Nathan, s'il avait acheté le tableau dans le cas d'un arrangement d'abri fiscal, la commission ne lui autoriserait pas à le donner à une valeur supérieure à \$10,000. En pratique, cela veut dire que le tableau ne génère pas de gain en capital mais aussi que le crédit d'impôt que Nathan peut recevoir sera plafonné.

Bien d'inventaire vs bien en immobilisation

La différence entre le bien d'inventaire et le bien en immobilisa-

tion est primordiale en ce qui concerne le traitement fiscal d'un bien. Comme décrit ci-dessus, un bien en immobilisation est généralement assujéti à l'impôt sur les gains en capital de 50% de sa valeur lors de sa cession ; par contre pour les biens d'inventaire, 100% des gains sont imposés.

Il peut cependant être très compliqué de savoir dans quelle catégorie mettre un actif puisque la définition est largement basée sur les circonstances d'utilisation et non pas sur la nature fondamentale de l'actif. Par exemple, votre maison est probablement une immobilisation mais si vous commencez à vendre des biens immobiliers elle pourrait être considérée comme inventaire.

Tout comme pour les immobilisations, on peut faire un don des inventaires qui sera éligible au même crédit d'impôt pouvant atténuer le niveau élevé d'imposition.

Biens d'usage personnel

Un *Bien d'usage personnel (BUP)* est un bien possédé par un contribuable et qui est principalement destiné à un usage personnel ou à l'usage de ses proches. Les BUP peuvent inclure des bateaux, ordinateurs personnels, livres, meubles, vêtements ou des articles intangibles tels que des points de programmes de fidélité.

Lorsqu'on fait don de BUP, on

peut générer une plus-value ou une moins-value. Le coût présumé d'un bien à usage personnel acheté pour moins de \$1000 est de \$1000. Le produit réputé de la vente d'un bien à usage personnel vendu pour moins de \$1000 est également réputé être de \$1000. Si vous avez acheté un bien à usage personnel pour \$900 et que vous le vendez pour \$1300, votre plus-value sera de \$300 (\$1300 moins le coût présumé de \$1000). Quand le donateur calcule ses impôts sur le revenu, il n'y a pas de bénéfice à recevoir un reçu officiel pour le montant des sommes.

Avant d'accepter un don de BUP, l'organisme de bienfaisance doit vérifier que le bien est transférable (par exemple, certains programmes de fidélisation ne vous permettront pas de transférer des points) et que la valeur du bien a bien été expertisée.

Biens offerts par des artistes

Un artiste qui produit des œuvres d'art pour ensuite les vendre est considéré comme produisant un inventaire pour un commerce et, par conséquent, le don d'œuvre d'art est considéré comme un don de l'inventaire et traité comme tel. Néanmoins, une œuvre d'art peut être qualifiée comme bien culturel Canadien même si elle a été produite pour la vente. Dans ce cas-là, les règles normales énoncées plus haut concernant de tels dons

s'appliqueront même si le bien est considéré comme inventaire.

BIENS IMMOBILIERS

Généralement, le don de biens immobiliers sera traité comme le don de tout autre type de biens du capital. Si ce bien fait partie d'un inventaire, le donateur sera imposé sur l'intégralité du produit de disposition. Cela étant dit, il y a deux exceptions notoires à cette règle : les résidences principales et les terres écosensibles.

Résidence Principale

En général, *la résidence principale* d'un contribuable est définie comme tout logement dans lequel a vécu le contribuable, son conjoint actuel ou ex-conjoint ou son enfant. Contrairement aux autres biens d'immobilisation, les particuliers ne payent pas d'impôt sur les gains en capital pour leur résidence principale. Si le donateur souhaitait faire don de sa maison à une organisation caritative, non seulement le donateur n'aurait pas de conséquences fiscales sur la disposition mais le donateur devrait aussi recevoir un reçu officiel égale à la juste valeur marchande de la maison au moment du don. Ces crédits d'impôt peuvent être utilisés pour payer l'impôt sur le revenu du donateur cette année-là ou pendant une des cinq années suivantes.

Cependant, selon le montant

de revenu du donateur, il ne sera peut-être pas en mesure d'utiliser la totalité du montant du reçu (il faut garder en tête que les crédits d'impôts sur les dons de bienfaisance sont non remboursables—une fois que votre impôt dû est nul, ils n'ont plus de valeur pour vous—et ils peuvent uniquement être utilisés pour compenser 75% de vos revenus par an). Dans un tel cas, il pourrait être plus prudent pour le donateur de léguer sa maison à un organisme de bienfaisance dans son testament, de cette manière la succession pourra utiliser les crédits d'impôts pour dons afin de compenser à hauteur de 100% des revenus sur une année. Cela est particulièrement vrai maintenant en vue de l'assouplissement de la loi successorale concernant le nombre d'années pendant lesquelles on peut utiliser les crédits (cf. dernier paragraphe sur les REER et FERR). Bien sûr, il y a généralement d'importants revenus l'année du décès, étant donné que les actifs du contribuable (à l'exception de la résidence principale) sont considérés comme liquidés lors de son décès—par conséquent des crédits d'impôt sur une maison qui a fait l'objet d'un don peuvent être utiles pour protéger la succession du percepteur.

Les terres écosensibles

Le don d'une terre écosensible est

traité d'une façon similaire au traitement des Bien Culturel Certifiés (ESL). Une *terre écosensible* doit recevoir cette désignation du Ministère de l'Environnement et doit alors être légué soit :

- au gouvernement fédéral du Canada
- à un gouvernement provincial/ territorial
- à une municipalité
- à une organisation municipale ou publique exerçant une fonction gouvernementale, ou
- à une organisation caritative agréée dont un des objectifs principaux est, dans l'opinion de ce Ministère, la conservation et la protection de du patrimoine environnemental Canadien et qui est approuvé par ce ministère ou cette personne en respect du don.

Dans ces circonstances, le traitement spécifique consiste à rendre le don non-assujéti à l'impôt sur les gains en capital, permettant d'utiliser la totalité de la valeur des crédits d'impôt pour payer l'impôt (si le don n'est pas fait à une fondation privée). Une personne peut réclamer un crédit d'impôt *pour don de bienfaisance pour le don d'une terre écosensible pour des montants éligibles à hauteur de 100% de leurs revenus nets au lieu d'un maximum de 75% comme pour la plupart des autres types de dons.*

En outre, les crédits peuvent être reportés sur 10 ans. Une taxe de 50% de la juste valeur marchande du terrain sera facturée à un bénéficiaire qui modifie l'utilisation de la terre ou des dispose sans le consentement du ministre.

Notez que certains changements importants s'appliquent aux dons d'anglais langue seconde faits après le 21 mars 2017

- Les dons d'ESL ne peuvent plus être faits à des fondations privées.
- Les dons d'ESL faits aux municipalités et aux organismes municipaux ou publics doivent maintenant être approuvés par le ministre l'environnement au cas par cas.
- Si une organisation reçoit un don d'ESL et vend pour une autre organisation l'emprunteur devra payer la taxe de 50% mentionnée ci-dessus.
- Les dons de terres au Québec qui peuvent être admisibles à l'ESL comprennent maintenant les terres assujetties au droit d'une servitude personnelle, défini dans le Code Civil du Québec, d'une durée d'au moins 100 ans.

Autres type de dons

INTÉRÊTS RÉSIDUELS

La détention de biens immobiliers

implique un ensemble de droits qui peuvent être divisés de différentes manières et liquidés à différents moments. Par exemple, un *intérêt résiduel* pour un bien immobilier ouvre le droit de devenir propriétaire du bien au décès du propriétaire actuel (contrairement à l'*intérêt viager* qui donne le droit de bénéficier du bien pendant la vie du propriétaire). C'est différent d'un legs par voie testamentaire qui permet au testateur de changer d'avis à tout moment avant son décès. L'intérêt résiduel peut être vendu ou légué durant la vie du propriétaire après quoi le propriétaire n'a plus aucun contrôle sur qui deviendrait propriétaire suite à son décès. L'avantage de ce dispositif est de permettre au propriétaire de jouir du bien pendant sa vie et de récolter les bénéfices du don de l'intérêt résiduel alors qu'il est encore en vie.

La valeur de l'intérêt résiduel au moment du don devrait être calculée par un actuaire ou un expert. La valeur est calculée en utilisant une valeur estimée du bien au moment attendu du décès du donateur, à l'aide d'une table actuarielle de mortalité.

En ce qui concerne les conséquences fiscales pour le donateur, il sera normalement redevable de l'impôt sur les gains en capital calculé sur la différence entre le prix d'achat du bien et sa valeur au

moment du don. Par exemple, Melissa achète un cottage pour \$250,000 avec l'intention d'y prendre sa retraite. Elle consulte un expert et un actuair qui ensemble prédise qu'au moment prévu se son décès, le bien vaudra \$350,000. Melissa peut faire don de l'intérêt résiduel de la propriété en faveur d'un organisme de bienfaisance ce qui lui permet de recevoir un reçu de donation de \$100,000 immédiatement. Elle peut utiliser les crédits pour compenser ses impôts dans l'année et pour les quatre années suivantes et peut continuer à jouir du bien pendant le restant de ses jours.

Dans de telles situations, le donateur et l'organisme devront se mettre d'accord par écrit pour déterminer qui est responsable de l'entretien du bien pendant la vie du donateur. L'organisme devrait également s'assurer que son intérêt résiduel soit bien noté sur l'acte de propriété (si cela est autorisé dans la juridiction concernée).

FIDUCIE RÉSIDUAIRE DE BIENFAISANCE

Une fiducie est un dispositif juridique utilisé pour répartir des droits à un bien. Il peut être utilisé pour séparer la possession du bien du droit à recevoir un revenu du bien et il peut séparer la personne qui contrôle légalement le bien des personnes habilitées à en recevoir les bénéfices. Une *fiducie rési-*

duaire de bienfaisance ("FRB") est une autre manière de faire don de l'intérêt résiduel dans un bien (voir section précédente). Le donateur fait don de l'intérêt résiduel à la fiducie et puis fait don du droit au capital de la fiducie à l'organisme de bienfaisance. L'organisme est immédiatement propriétaire du capital de la fiducie mais vu que ce capital est un intérêt résiduel, cela ne représente pas grand-chose avant le décès du donateur. Pour éviter que cela se traduise par un reçu de zéro dollar pour le donateur, il est important de ne pas créer la fiducie en désignant l'organisation caritative comme bénéficiaire mais avec le donateur détenant tous les droits dans la fiducie.

Les conséquences fiscales sont similaires à celles du don de droits résiduels. Les FRB peuvent être particulièrement utiles dans des situations où il est difficile d'enregistrer la division des intérêts sur le bien (comme une œuvre d'art) mais dans d'autres cas elles n'engendreront pas le traitement fiscal le plus avantageux. Par exemple, il serait plus avantageux de bénéficier des règles spéciales concernant les actions cotées en bourse en les donnant directement plutôt qu'en les intégrant dans une FRB pour ensuite en faire don.

N'hésitez pas à contacter l'auteur si vous souhaitez de plus amples informations.

CHARITABLE GIVING

How To Do It

Carmen S. Thériault, LLB • Bull, Housser & Tupper

For centuries, charities survived only at the instance of the wealthy or the ruling powers. But as the twentieth century progressed, the responsibility of supporting the poor, the sick, the arts and education in Canada became the responsibility of various governments. The private sector correspondingly withdrew its support. In Canada, statistics demonstrate that over the past 30 years, there has been a decline in charitable donations in relation to income on both the part of individuals and Corporations.

By the 1980s, governments had started exercising fiscal restraint. The result is that many organizations, including hospitals, schools, cultural and religious institutions, have been left in an untenable situation of not being able to deliver the services the public needs and has come to expect.

The decline on the part of per capita giving in Canada may reflect a change in values or may be the result of belt-tightening on the part of the public in response to economic changes. It may also

be that we are not a generous people especially when figures show Americans give much more per capita to charity. One substantial difference between the United States and Canada is that our tax structure provides us with less incentive to give. However, another factor may be that people are often unaware of the options available in terms of how they might structure a gift to charity.

Gifts by Will

One of the easiest ways to give money to a charity and a way that is the least felt by any of us is a gift by will. This is known as a “testamentary” gift. Solicitors who take instructions for drafting wills, as a matter of course, should raise with their clients the possibility of including gifts under their wills to charities that have made a difference in their lives.

A testamentary gift may take the form of a legacy in a specific amount (for example, \$1,000) or may be a gift of specific property (my savings account No. 1234 at a bank or all my Canada Savings Bonds). The gift may state that it is

to be paid to the charity directly for its general purpose, or it may be paid for a specific purpose, such as to fund a research project or establish a permanent memorial. Before providing in a will that a legacy is to be used for a specific purpose, the solicitor drafting the will should consult with a representative of the charity to ensure that the terms of the gift are appropriate and practicable. The solicitor should also ensure that he has the correct legal name of the charity. If the charity has more than one arm or branch, the solicitor should obtain proper instructions as to which specific branch the donor wishes to benefit.

The gift may also take the form of a residuary gift, meaning a gift of what is left over after legacies and debts are paid. It may be all of the residue or a percentage of residue and in some cases the gift may be postponed until the death of a family member. For example a life interest in the residue may be provided for the spouse so that he or she is looked after during his or her life, but the capital is preserved for the ultimate beneficiary on the death of the spouse, being the charity.

When a charitable gift is substantial in relation to the size of the estate, the donor should be advised of the legal obligations which he or she has to support dependents

and should also be advised of the possible claims which may be made against his or her estate pursuant to applicable family law legislation or, in British Columbia, pursuant to the Wills Variation Act. Too often, a significant gift to charity results in litigation by disappointed beneficiaries. If the possibility of such a claim exists, executors should be carefully chosen and administrative powers should be broad enough to give the executors flexibility to deal with it.

If there is a possibility that a charitable gift in a will might be contested, the solicitor should also take extra care to evidence testamentary capacity, instructions received from the donor and reasons for the disposition of property as provided in the will. If the donor is elderly or has any particular medical problems, strong supporting evidence as to testamentary capacity should be obtained, such as a medical opinion.

Life Insurance

A donor may wish to consider purchasing a life insurance policy which designates a specific charity the ultimate beneficiary. This often allows a donor to make a greater gift than he or she might otherwise be able to afford. The policy can be tailored to reflect the donor's financial circum-

stances and goals. For example, premiums can vary from a single lump sum payment representing the entire premium owing to a schedule of multiple payments over a span of time.

Another advantage to a life insurance scheme is that once the contract is entered into, little monitoring is necessary. It is a relatively uncomplicated transaction which does not require continuing involvement on the part of the donor other than in respect of the payments which must be made.

Also, the value of the ultimate gift to the charity will generally not vary under a life insurance policy as it would if the donor were making a gift of specific property such as shares or bonds.

In addition, the charity named as the designated beneficiary on the policy will be entitled to receive the proceeds immediately upon the death of the donor. The gift will not be delayed by being tied into the administration of the donor's estate.

Finally, the proceeds will escape the claims of any creditors of the donor and will not be subject to probate taxes payable in connection with the value of his estate.

Annuity

An annuity program is a vehicle which allows the donor to retain some benefit from the gifted prop-

erty during his or her life and still ensure that a designated charity will be the ultimate beneficiary on death. It can provide the donor with guaranteed income payments for life based on life expectancy tables and stated interest rates. In addition, like an insurance policy, the terms of an annuity can be tailored to reflect the circumstances and goals of the donor.

While an annuity can be purchased from a third party, a number of charities have established their own regular annuity fundraising programs.

Inter Vivos Trust

A donor also may wish to consider the use of a trust established during his lifetime. These are called inter vivos trusts. The creation of a trust involves a transfer of property by a donor (being the settlor of the trust) to a person (being the trustee) to be held for the benefit of one or more persons or organizations (being the beneficiaries of the trust) in accordance with certain terms. The trust may be revocable (meaning that its property may revert to the settlor) or it may be irrevocable (meaning that its property will not revert under any circumstances) depending upon the provisions of the trust instrument.

A trust is another vehicle which can allow the settlor to retain some benefit from the gifted property

during his lifetime. For example, the trust instrument may direct that all income from the trust property be paid to the settlor for life and on the settlor's death that the capital pass to one or more charities. It may also include a discretionary power to encroach on capital for the benefit of the settlor and/or the charities during the lifetime of the settlor.

One benefit of an inter vivos trust is that the assets will not form part of the estate of the donor and will therefore not be subject to probate taxes or other creditors' claims on death. The choice of trustees is always very important and the administrative provisions of the trust instrument should ensure that the terms of the trust can be properly carried out.

Private Foundations

The use of a private foundation to benefit charity has a number of characteristics which are appealing. A foundation can be structured to reflect the donor's pattern of giving and continue that pattern beyond his lifetime. To that extent, it provides continuity and gives the donor some control over the objects

of his bounty when he is no longer alive.

A foundation may be established by incorporation or by means of a trust. Charitable registration with Revenue Canada may be obtained. When creating a foundation, a number of technical issues must be considered such as the appointment of directors/trustees who will be subject to certain duties and obligations imposed by law.

Tax Considerations

Each one of these methods has specific tax benefits attributed to it which must also be considered.

Conclusion

If we are to continue to improve the quality of our lives and the lives of others and bridge the gap that governments are creating by their cut-backs, we must find ways to help each other increase our generosity. Whether it appeases our consciences, brings us recognition or simply appeals to us because we are benevolent, we all benefit indirectly because society is better and directly when we either enjoy the opera, worship in the Church or recover in hospital.