

AN:	Mandanten	TO:	Clients
VON:	Dr. Andreas Richter P+P Pöllath + Partners, Berlin	FROM:	Dr. Andreas Richter P+P Pöllath + Partners, Berlin
	Tel.: +49 (30) 253 53-132 Fax: +49 (30) 253 53-999 andreas.richter@pplaw.com		Phone +49 (30) 253 53-132 Fax +49 (30) 253 53-999 andreas.richter@pplaw.com
DATUM:	16. August 2007	DATE:	August 16, 2007
ZU:	Investmentrechtliche Strukturierung von Familienvermögen	RE:	Family Investment Fund Structures

Nach dem Unternehmensteuerreformgesetz 2008 werden realisierte Wertsteigerungen im Bereich der Kapitalanlagen im Privatvermögen ab dem 1. Januar 2009 der Abgeltungssteuer unterliegen. Veräußerungsgewinne sind dann grundsätzlich ohne Abzug von Werbungskosten mit einem Steuersatz von 25 % zu versteuern. Hierüber hatten wir in unseren Mandanteninfos vom 6. Februar 2007 berichtet.

Die Folgen der Einführung der Abgeltungssteuer können durch die Bündelung von Privatvermögen in einem Investmentvermögen („Familien-Fonds“) abgemildert werden. Im Wesentlichen hat eine solche Gestaltung folgende Vorteile:

Under the German Business Tax Reform Act 2008, capital gain realized on the sale of capital assets held as non-business assets will no longer be tax-free as of 1 January 2009. Capital gain on the sale of securities and gain on derivative transactions will be subject to a 25 % flat tax on a gross basis. For more information on the new flat tax regime, reference is made to our client alert of 6 February 2007.

The consequences of the new regime can be mitigated by setting up an investment fund structure („Family Fund“). The major advantages of such a structure would be:

P+P München

Kardinal-Faulhaber-Straße 10 80333 München
Tel.: +49 (89) 24240-0 Fax: +49 (89) 24240-999

Prof. Dr. Reinhard Pöllath, LL.M., RA, FASr • Dr. Matthias Bruse, LL.M., RA • Dr. Andrea von Drygalski, RAin • Andres Schollmeier, RA, FASr • Dr. Michael Best, StB • Philipp von Braunschweig, LL.M., RA • Otto Haberstock, M.C.J., RA • Dr. Margot Gräfin von Westerholt, RAin • Dr. Benedikt Hohaus, RA, FASr • Dr. Michael Inhester, RA • Jens Hörmann, RA • Dipl.-Kfm. Alexander Pupeter, RA, StB • Dr. Alice Broichmann, RAin • Dr. Georg Greitemann, LL.M., RA • Christoph Philipp, LL.M., RA • Dr. Frank Thiäner, RA • Dr. Barbara Koch-Schulte, RAin, StBin

P+P Frankfurt/Main

Zeil 127 60313 Frankfurt/Main
Tel.: +49 (69) 247047-0 Fax: +49 (69) 247047-30

Ralph Wagner, RA • Wolfgang Tischbirek, LL.M., RA, StB • Dr. Wolfgang T. Hohensee, LL.M., RA • Dr. Julian Lemor, RA • Nelson Gameiro, LL.M., RA

Partnerschaftsgesellschaft; Sitz Berlin
AG Berlin-Charlottenburg PR 64
<http://www.pplaw.com>

P+P Berlin

Potsdamer Platz 5 10785 Berlin
Tel.: +49 (30) 25353-0 Fax: +49 (30) 25353-999

Prof. Dr. Dieter Birk, StB • Dr. Andreas Rodin, RA • Dr. Thomas Töben, StB • Andreas Wilhelm, RA • Dr. Matthias Durst, RA • Dr. Carsten Führling, RA • Uwe Bärenz, RA • Dr. Stefan Lebek, RA • Amos Veith, LL.M., RA • Dr. Andreas Richter, M.A., LL.M., RA, FASr • Silke Hecker, RAin, FAVwR • Raphael Söhlke, RA • Patricia Volhard, LL.M., RAin • Dipl.-Kfm. Konrad Enderlein, StB • Kim Delphine Weber, RAin • Dr. Philip Schwarz van Berk, LL.M., RA • Annabel Klisch, RAin

- **Stundungseffekt:** Wertpapiere und Anteile an Kapitalgesellschaften können innerhalb der Fondsstruktur auch bei Anschaffung nach dem 31. Dezember 2008 ohne steuerliche Realisation umgeschichtet werden. Entsprechende Veräußerungsgewinne und Gewinne aus Termingeschäften sind bei den Familienmitgliedern erst im Fall einer Ausschüttung steuerpflichtig.
- **Werbungskosten:** Kosten der Vermögensverwaltung können weiterhin steuerlich als Werbungskosten geltend gemacht werden.
- **Einmalige steuerfreie Realisation:** Nach dem jetzigen Gesetzesstand bleibt bei Anschaffung der Anteile an dem „Familien-Fonds“ vor dem 1. Januar 2009 der Gewinn aus der Veräußerung wie nach altem Recht steuerfrei, wenn die Anteile länger als ein Jahr gehalten worden sind. Somit können alle Gewinne aus der Veräußerung von Wertpapieren und Kapitalgesellschaftsanteilen sowie aus Termingeschäften unabhängig vom Zeitpunkt ihrer Anschaffung bzw. des Abschlusses auch bei Veräußerung der Anteile am „Familien-Fonds“ steuerfrei vereinnahmt werden.
- **Tax Deferral:** Securities and shares in corporations can be shifted within the fund structure without taxation even where these assets have been acquired after 31 December 2008. Capital gain on transactions with such assets and on derivative transactions will not become taxable on the family member level until it is distributed.
- **Expenses:** Expenses in connection with the asset management will continue to be deductible from taxable income.
- **Tax-Free Realisation (ONCE):** According to the current legislative situation, capital gain on the sale of “Family Fund” shares which have been acquired before 1 January 2009 will be subject to a grandfathering rule and thus be tax-free if the shares have been held for longer than one year before the disposal. Thus, the entire capital gain on the sale of securities and shares in corporations as well as on derivative transactions can be realized tax-free through the sale of shares in the “Family Fund” even if they have been acquired or closed after 31 December 2008.

Die investmentrechtliche Strukturierung eines „Familien-Fonds“ kann grundsätzlich als inländischer Investmentfonds bzw. Investmentaktiengesellschaft oder

A „Family Fund“ might be structured as a domestic or as a foreign investment fund, either on a contractual or a statutory basis.

ausländisches Investmentvermögen erfolgen.

Bei einer inländischen Struktur sind die Regeln des deutschen Investmentaufsichtsrechts zu beachten. Unter anderem ist ein Jahresbericht zu erstellen, der eine Vermögensaufstellung enthält.

Soweit eine ausländische Struktur erwogen wird, kommt ein Fonds nach dem luxemburgischen Gesetz vom 13. Februar 2007 (*fonds d'investissement spécialisé*) in Betracht. Eine solche Lösung bietet die steuerlichen Vorzüge einer nach deutschem Recht anerkannten Investmentstruktur und eine erhebliche Flexibilität nach anwendbarem luxemburgischen Aufsichtsrecht.

Die oben zusammengefasste steuerliche Behandlung setzt aus deutscher steuerlicher Sicht die Anerkennung als Investmentvermögen voraus. Maßgeblich für diese Qualifikation ist unter anderem die Art der Vermögensgegenstände, die der „Familien-Fonds“ hält. Kritisch und derzeit unsicher sind in diesem Zusammenhang zum Beispiel Private Equity-Anlagen. In diesem Zusammenhang kann eine doppelstöckige Fondsstruktur Flexibilität schaffen. Steuerunschädliche Vermögensumschichtungen wären dann auch nach dem 31. Dezember 2008 möglich.

Es ist derzeit unsicher, wie lange die be-

For a domestic investment fund structure, German regulatory rules will have to be observed. The “Family Fund” would have to disclose an annual report, including a financial statement with, inter alia, a list of all assets.

As a foreign structure, a specialized investment fund (“SIF”) under the Luxembourgish law of 13 February 2007 (*fonds d'investissement spécialisé*) might be considered. Such solution would combine the tax advantages under German investment tax law with the legal flexibility under the regulatory law of Luxembourg.

The tax treatment summarized above requires that the “Family Fund” qualifies as an investment fund for German tax purposes. In this regard, the kind of assets held by the fund is critical. This applies for private equity investments in particular. The problem can be addressed by setting up a two-level fund structure which allows to shift assets from one fund vehicle to another without a realization event even after 31 December 2008. Thereby, the family preserves its flexibility in structuring its investments.

It is unclear presently how long this

schriebene Struktur aufgesetzt werden kann. Informationen aus gut unterrichteten Kreisen zufolge erwägt der Gesetzgeber Einschränkungen, die „Familien-Fonds“ betreffen könnten. Nicht auszuschließen ist, dass der Gesetzgeber nur „Familien-Fonds“ anerkennt, deren Anteile vor einem bestimmten Stichtag angeschafft werden.

structure will work. According to well informed sources, legislation is considering restrictions that might adversely affect “Family Fund” structures. We cannot exclude that “Family Funds” will only be treated in the above manner if their shares have been acquired before a particular cut off date.