

3. Dezember 2020

Referentenentwurf des Fondsstandortgesetzes – Umsatzsteuerfreiheit für VC Fonds rückt näher

Das Bundesfinanzministerium hat sich für das letzte Jahr der aktuellen Großen Koalition etwas Bemerkenswertes vorgenommen: ein **Gesetz zur Stärkung des Fondsstandorts Deutschland**. Über zwei Jahrzehnte haben Fondsiniciatoren, Verbände und Berater auf die Bedeutung eines fondsfreundlichen steuerlichen und rechtlichen Rahmens in Deutschland hingewiesen, um insbesondere Wagniskapitalgeber im Land zu halten und zu stärken. Wir haben für Sie einen ersten Blick auf die Regelungsvorschläge geworfen.

Draft Fund Jurisdiction Act – VAT Exemption for VC Funds Gets Closer

In the last year of the current Grand Coalition, the German Federal Ministry of Finance has made a remarkable proposal: an **Act to Strengthen Germany as a Fund Jurisdiction**. For over two decades, fund sponsors, industry groups and advisers have stressed the importance of a fund-friendly tax and legal regime in Germany, in particular to retain and strengthen Germany's venture capital financing. We have taken a first look for you at the proposed new provisions.

ZUSAMMENFASSUNG

Das Fondsstandortgesetz betrifft mehrere wichtige Regelungsbereiche, unter anderem

- Umsatzsteuerfreie Management Fee bei Wagniskapitalfonds (Venture Capital)
- Elektronische Kommunikation bei allen BaFin-Verfahren
- Geschlossene inländische Spezial-AIF können als Sondervermögen aufgelegt werden
- Schaffung von offenen Infrastruktur-Sondervermögen
- Zulassung von geschlossenen Publikums-Feeder-AIF
- Gesetzliche Regelung des Pre-Marketings

EXECUTIVE SUMMARY

The Fund Jurisdiction Act affects multiple important areas of law, including

- VAT-exempt management fee for venture capital funds
- Electronic communications for proceedings with the German regulator (BaFin)
- Closed-end German special funds can be structured as segregated assets
- Creation of open-end infrastructure funds structured as segregated assets
- Closed-end retail feeder AIFs are to be permitted
- Statutory provisions on pre-marketing

In dem an die Verbände zirkulierten Referentenentwurf des Bundesfinanzministeriums ist ein Regelungspaket enthalten, das vor allem im KAGB viele aufsichtsrechtliche Regelungen nachjustiert und daneben eine wichtige steuerliche Verbesserung bei der Umsatzsteuer verspricht.

Der Gesetzentwurf enthält eine Vielzahl von Änderungsvorschlägen, die in ihren Auswirkungen noch nicht abzuschätzen sind. Für die Anlageklassen Private Equity und Venture Capital sind besonders bedeutend:

- Die **Umsatzsteuerfreiheit der Verwaltungsleistungen** für Investmentfonds soll künftig auch für Wagniskapitalfonds gelten. Die Belastung der **Management Fee** mit Umsatzsteuer gilt bislang als das größte einzelne Hindernis für den Fondsstandort Deutschland und massiver Nachteil für deutsche Fonds gegenüber dem europäischen und globalen Wettbewerb. Mit der geplanten Neuregelung in § 4 Nr. 8 Buchst. h UStG wären „Wagniskapitalfonds“ befreit. Der Begriff ist gesetzlich nicht definiert, dürfte aber zumindest das Segment Venture Capital umfassen; ob auch Buy-Out-Fonds erfasst sein sollen, bleibt abzuwarten. Die Neuregelung soll ab 1. Juli 2021 gelten.
- Fast alle **Verwaltungsverfahren** nach dem KAGB bei der BaFin sollen künftig über ein von der BaFin bereitgestelltes **elektronisches Kommunikationsverfahren** geführt werden (§ 7b KAGB-RefE). Die digitale Abwicklung könnte die bisher teilweise umständlichen Verfahren verschlanken und beschleunigen, ähnlich, wie dies mit dem elektronischen Handelsregister gelungen ist. Die Neuregelungen sollen wegen der notwendigen technischen Anpassungen allerdings erst zum 1. April 2023 in Kraft treten.

The draft law proposed by the German Federal Ministry of Finance and circulated to industry groups contains a legislative package that realigns numerous regulatory provisions, in particular in the German Capital Investment Code (*Kapitalanlagegesetzbuch*, KAGB) and also promises an important improvement in VAT treatment.

The draft law contains numerous proposed amendments with as-yet uncertain consequences. The following are of particular significance for the asset classes of private equity and venture capital:

- The **VAT exemption for management services** for investment funds is to apply to venture capital funds as well in the future. The imposition of VAT on **management fee** is until now regarded as the largest single obstacle for Germany as a fund jurisdiction and as a massive disadvantage for German funds in comparison to the European and global competition. The proposed revisions would exempt “venture capital funds” (*Wagniskapitalfonds*) in § 4 no. 8 letter h UStG (*Umsatzsteuergesetz*, Law on VAT). The term is not defined by statute but at a minimum should include venture capital as a segment; whether buy-out funds are covered as well remains to be seen. The new provision is to apply from 1 July 2021 onward.
- Nearly all **administrative proceedings** with the BaFin under the KAGB are to be processed via an **electronic communications system** to be established by BaFin (§ 7b proposed revised KAGB / KAGB-RefE). Digital processing may be able to streamline and expedite proceedings that have at times been cumbersome in the past, similar to the progress made with Germany’s electronic commercial register. Given the technical adjustments required, however, these new provisions are not proposed to enter into force until 1 April 2023.

- **Geschlossene inländische Spezial-AIF** dürfen auch als **Sondervermögen** aufgelegt werden (§ 139 KAGB-RefE). Das eröffnet faktisch erstmals deutschen Private Equity und Venture Capital-Fonds in Deutschland den Rechtsrahmen des Sondervermögens (anstelle einer Gesellschaftsform wie der GmbH & Co. KG), wie er in anderen europäischen Ländern (etwa in Luxemburg mit dem FCP) schon bisher bestand. Die tatsächliche Nutzung dieser Möglichkeit wird aber stark von den steuerlichen und versicherungsaufsichtsrechtlichen Rahmenbedingungen abhängen.
- **Closed-end German special funds (Spezial-AIF)** can also be structured as **segregated assets (Sondervermögen)** (§ 139 KAGB-RefE). German private equity and venture capital funds will thus have meaningful access for the first time to the legal framework of segregated assets (*Sondervermögen*) in lieu of a partnership structure such as the GmbH & Co. KG, as is already available in other European countries (for example with the FCP in Luxembourg). To what extent this possibility will be put into actual practice will nonetheless depend strongly on the relevant tax and insurance regulatory framework.

Diese und die weiteren KAGB-Änderungen treten am Tag nach Verkündung des Gesetzes in Kraft.

These changes as well as the further KAGB amendments will enter into force on the day after the law is promulgated.

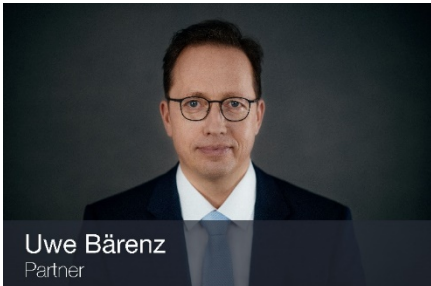
- Neu eingeführt werden **offene Infrastruktur-Sondervermögen** (§§ 260a bis 260d KAGB-RefE). Hiermit soll für Kleinanleger ein geeignetes Fondsvehikels zur Investition in Infrastruktur-Projektgesellschaften geschaffen werden.
- **Open-end infrastructure investment funds** structured as segregated assets (*Sondervermögen*) (§§ 260a through 260d KAGB-RefE) are to be introduced to provide a suitable fund vehicle for retail investors to invest into infrastructure project companies.
- **Geschlossene Publikums-AIF** werden als **Master-Feeder-Strukturen** zulässig, d.h. ein geschlossener Publikums-AIF darf in einen ebensolchen investieren (§§ 272a ff. KAGB-RefE). Es ist fraglich, ob für diese doppelte Publikums-AIF-Konstruktion ein Marktbedürfnis besteht. Weiterhin nicht zulässig soll das (wirtschaftlich plausiblere) Konzept eines geschlossenen Publikums-AIF-Feeders in einen Spezial-Master-AIF sein.
- **Closed-end retail AIFs** will be permitted as **master-feeder structures**, meaning that a closed-end retail AIF will be permitted to invest into another closed-end retail AIF (§§ 272a ff. KAGB-RefE). It is unclear whether a market need exists for this double retail AIF construction. The (commercially more practical) concept of a closed-end retail AIF feeder investing into a special fund (*Spezial-AIF*) master fund is to remain impermissible.
- Das **Pre-Marketing** (Bereitstellung von Informationen oder Mitteilung über Anlagestrategien oder Anlagekonzepte an potenzielle professionelle und semiprofessionelle Anleger) durch eine AIF-Kapitalverwaltungsgesellschaft wird gesetzlich definiert und geregelt (Definition in § 1 Abs. 19 Nr. 29a und Regelung in § 306b KAGB-RefE); dies dient der Umsetzung
- **Pre-marketing** (providing information and disclosures regarding investment strategies and investment concepts to potential professional and semi-professional investors) by an alternative investment fund management company is to be defined and regulated by statutory provisions (definition in § 1 para. 19 no. 29a and governing provisions in § 306b KAGB-RefE). This serves to implement

einer Änderung der AIFM-Richtlinie. Hierdurch wird auch das bislang weitestgehend nicht regulierte Pre-Marketing zu einer regulierten Aktivität. Die neuen Pre-Marketing Regeln gelten auch für ausländische AIF-Verwaltungsgesellschaften.

an amendment to the AIFM Directive. Pre-marketing, which until now has been an almost entirely unregulated area, will be a regulated activity going forward. The new pre-marketing rules will apply both to German and non-German alternative investment fund management companies.

Kontaktieren Sie uns

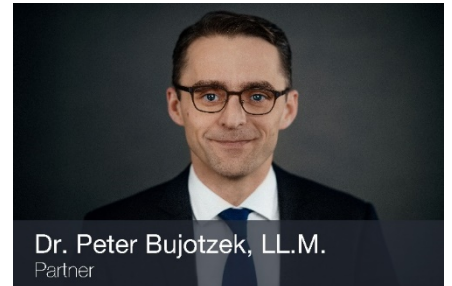
Please contact us



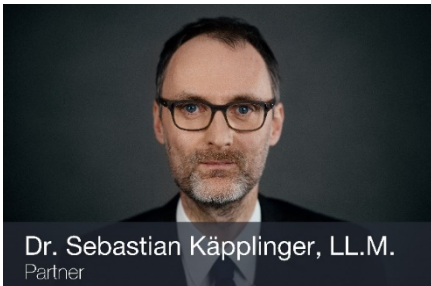
uwe.baerenz@pplaw.com
T: +49 (30) 25353-122



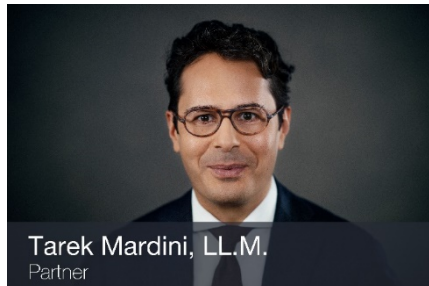
ronald.buge@pplaw.com
T: +49 (30) 25353-120



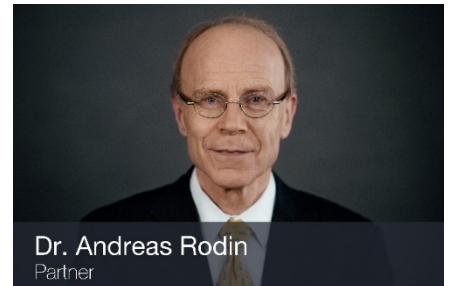
peter.bujotzek@pplaw.com
T: +49 (69) 247047-14



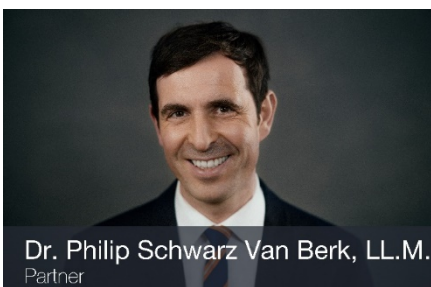
sebastian.kaepplinger@pplaw.com
T: +49 (69) 247047-22



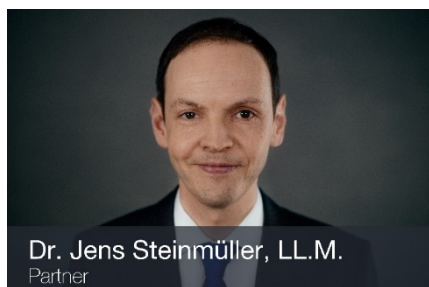
tarek.mardini@pplaw.com
T: +49 (30) 25353-120



andreas.rodin@pplaw.com
T: +49 (69) 247047-17



philip.schwarzvanberk@pplaw.com
T: +49 (30) 25353-110



jens.steinmueller@pplaw.com
T: +49 (30) 25353-145



amos.veith@pplaw.com
T: +49 (30) 25353-124

Über uns

POELLATH ist eine marktführende international tätige Wirtschafts- und Steuerkanzlei mit mehr als 150 Anwälten und Steuerberatern in Berlin, Frankfurt und München. Wir stehen für High-End-Beratung zu Transaktionen und Asset Management. Wir bieten Recht und Steuern aus einer Hand. In unseren ausgewählten und hoch-spezialisierten Praxisgruppen kennen wir nicht nur das Recht, sondern prägen gemeinsam mit unseren Mandanten die Best Practice im Markt. Nationale und internationale Rankings listen unsere Berater regelmäßig als führende Experten ihres Fachgebietes.

Umfassenden Service bieten wir in folgenden Bereichen: Mergers & Acquisitions | Private Equity | Venture Capital | Private Funds | Immobilientransaktionen | Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht | Finanzierungen | Steuerrecht | Nachfolge und Vermögen | Stiftungen und Non-Profit-Organisationen | IP/IT-, Vertriebs- und Kartellrecht | Prozessführung und Schiedsverfahren.

About us

POELLATH is a market-leading international business and tax law firm with more than 150 lawyers and tax advisors in Germany. We stand for high-end advice on transactions and asset management. We offer legal and tax advice from one source. In our selected and highly specialized practice groups, we not only know the law, but shape the best practice in the market together with our clients. National and international rankings regularly list our professionals as leading experts in their fields.

We offer comprehensive service in the following areas: Mergers & Acquisitions | Private Equity | Venture Capital | Private Funds | Real Estate | Corporate and Capital Markets | Finance | Tax | Private Clients | Foundations and Non-Profit Organizations | IP/IT, Distribution and Antitrust Law | Litigation and Arbitration.