Revision

Anlagestiftungen werden zweckmässiger geregelt

Am 1. August 2019 ist die revidierte Verordnung über die Anlagestiftungen (ASV)[1] in Kraft getreten. Durch die Revision werden die Anlagevorschriften gelockert und die Organisationsrechte geändert.

Anlagestiftungen sind kollektive Anlagevehikel, die seit dem 1. Januar 2012 im Bundesgesetz über die berufliche Alters-, Hinterlassenen- und Invalidenvorsorge (BVG)[2] und in der ASV geregelt sind.[3] Im Jahr 2017 verwalteten 56 Anlagestiftungen ein Vermögen von 154.7 Mrd. Franken.[4] Als Anleger kommen unter anderem Vorsorgeeinrichtungen des privaten und öffentlichen Rechts, Bankstiftungen im Rahmen der Säule 3a, Freizügigkeitsstiftungen, Anlagestiftungen und Auffangeinrichtungen in Frage.[5]

Bundesrat hat auf Kritik reagiert

Seit ihrem Inkrafttreten ist die ASV unter anderem wegen ihrer Diversifikationsbestimmungen bei den Anlagen kritisiert worden.[6] Der Bundesrat hat auf diese Kritiken reagiert und letztes Jahr eine entsprechende Verordnungsänderung in die Vernehmlassung geschickt. Am 1. August 2019 ist die revidierte ASV in Kraft getreten.

Anlagevorschriften

Die Änderungen der ASV sehen nebst der Stärkung der Anlegerversammlung – dem obersten Organ der Anlagestiftung (Art. 53h Abs. 1 BVG) – auch mehrere Regelungen vor, durch welche die Anlagemöglichkeiten und die Flexibilität der Anlagestiftung erweitert werden sollen.[7] Die revidierten Anlagevorschriften sollen den Anlagestiftungen in Zukunft erlauben, Investitionen zu tätigen, die zweckmässiger beziehungsweise sachgerechter auf die Bedürfnisse ihrer Anleger ausgerichtet sind.

Die Bestrebungen des Bundesamts für Sozialversicherungen (BSV) beziehungsweise des Bundesrats zur Flexibilisierung der Anlagevorschriften sind zu begrüssen. Es sind nämlich keine sachlichen Gründe ersichtlich, weshalb andere kollektive Kapitalanlagen einzelne Anlagen tätigen dürfen, die den Anlagestiftungen bisher nicht zugänglich gewesen sind. Daher führt die beabsichtigte Revision im Bereich der Anlagevorschriften zur Angleichung zwischen anderen kollektiven Kapitalanlagen und der Anlagestiftung und stärkt somit deren Position im Markt.

Die Anlagestiftungen müssen sich darauf einstellen, dass sie sowohl ihre Stiftungssatzungen als auch die Zusammensetzung des Stiftungsrats innerhalb von zwei Jahren nach Inkrafttreten der Verordnungsrevision an die geänderten Bestimmungen anzupassen haben.[8]

Ausblick

Ob sich das Regelwerk der ASV für die nähere Zukunft als revisionssicherer herausstellen wird, ist allerdings zweifelhaft. Es bestehen nämlich weiterhin einzelne ASV-Bestimmungen, die überarbeitet werden sollten.[9] Nebst diesen einzelnen noch anzupassenden ASV-Bestimmungen sei aber insbesondere die steuerrechtliche Benachteiligung der Anlagestiftungen gegenüber den Fonds bei der Mehrwertsteuer wie auch bei der Stempelabgabe erwähnt: Obwohl Anlagestiftungen grundsätzlich steuerbefreite Institute sind, unterliegen sie diesen beiden Abgaben.[10]

Nach Ansicht der Vertreter der Anlagestiftungen bleibt daher noch einiges zu tun, bis auch für sie Rahmenbedingungen gelten werden, die es ihnen ermöglichen, sich im Markt besser zu positionieren.[11]

Aline Kratz-Ulmer
Dr. iur., Rechtsanwältin bei
Hubatka Müller Vetter Rechtsanwälte in Zürich

1 Verordnung vom 22. Juni 2011 über die Anlagestiftungen (SR 831.403.2).
2 Bundesgesetz vom 25. Juni 1982 über die berufliche Alters-, Hinterlassenen- und Invalidenvorsorge (SR 831.40).
3 BSV, Erläuterungen BVV 1, BVV 2 und ASV (Strukturreform), S. 36 ff.; m.w.H. Aline Kratz-Ulmer, Die Anlagestiftung, Zürich 2016, S. 1 ff.
4 Oberaufsichtskommission Berufliche Vorsorge OAK BV, Tätigkeitsbericht 2018, S. 22.
5 Vgl. Art. 1 ASV; BSV, Erläuterungen BVV 1, BVV 2 und ASV (Strukturreform), S. 36.
6 Roland Kriemler, Anlagevorschriften für Anlagestiftungen, Denkfehler beheben, «Schweizer Personalvorsorge» 8/15, S. 12 ff.; Aline Kratz-Ulmer, Stellt die Anlagestiftung eine «falsa demonstratio» des Gesetzgebers dar?, AJP/PJA 12/2016, S. 1607; Roland Kriemler, Die Anlagevorschriften bei der Anlagestiftung, Zürich 2019, S. 46 f.; 161 ff.
7 BSV, Medienmitteilung vom 21. Juni 2019, Internet: https://www.admin.ch/gov/de/start/dokumentation/medienmitteilungen.msg-id-75497.html
8 Art. 44b ASV.
9 Vgl. Wolfgang Müller, Roland Kriemler, Anlagen in Bauprojekte durch Anlagestiftungen, in: Baurecht 2/2019, S. 65 ff.
10 Roland Kriemler, Die Anlagevorschriften bei der Anlagestiftung, Zürich 2019, S. 311 ff. und 319 ff.
11 KGAST Medienmitteilung vom 21. Juni 2019, S. 2.

Révision

Une réglementation plus pragmatique pour les fondations de placement

L'ordonnance révisée sur les fondations de placement (OFP)[1] a pris effet le 1er août 2019. De la révision sont issues des prescriptions de placement assouplies et des règles d'organisation modifiées.

Les fondations de placement sont des véhicules de placement collectifs qui sont régis par la loi fédérale sur la prévoyance professionnelle vieillesse, survivants et invalidité (LPP)[2] et par l'OFP depuis le 1er janvier 2012.[3] En 2017, on dénombrait 56 fondations de placement avec des actifs de 154.7 mias de francs sous gestion.[4] Les investisseurs se recrutent parmi les institutions de prévoyance de droit privé et public, les fondations bancaires opérant dans le cadre du pilier 3a, les fondations de libre passage, les fondations de placement et les institutions supplétives.[5]

Le Conseil fédéral a réagi aux critiques

Depuis son entrée en vigueur, l'OFP a fait l'objet de critiques qui visaient notamment ses prescriptions de diversification des placements.[6] Le Conseil fédéral a réagi à ces critiques l'an dernier par la mise en consultation d'une révision de l'ordonnance. La nouvelle mouture de l'OFP est entrée en vigueur le 1er août 2019.

Flexibilisation des prescriptions de placement

Les modifications de l'OFP portent sur le renforcement de l'assemblée des investisseurs en tant qu'organe suprême de la fondation de placement (art. 53h al. 1 LPP) et incluent aussi plusieurs réglementations visant à élargir les possibilités de placement et la flexibilité de la fondation de placement.[7] Les prescriptions de placement ont été révisées de manière à doter les fondations de placement de possibilités d'investissement plus pertinentes et mieux adaptées aux besoins de leurs investisseurs.

Les efforts de l'Office fédéral des assurances sociales (OFAS) et du Conseil fédéral visant à flexibiliser les prescriptions de placement méritent d'être salués. Il n'existe en effet pas de raison objective pour interdire certains placements aux fondations de placement comme c'était le cas jusqu'ici, alors que d'autres instruments de placement collectif y ont accès. Entre autres effets, la révision met donc les fondations de placement sur un pied d'égalité avec d'autres formes de placement collectif et renforce ainsi leur position sur le marché.

Les fondations de placement doivent désormais adapter aux nouvelles prescriptions aussi bien leurs statuts que la composition du conseil de fondation. Elles disposent d'un délai de deux ans après l'entrée en vigueur de l'ordonnance révisée pour le faire.[8]

Perspective

Tout n'est cependant pas encore réglé et de nouvelles révisions se profilent à l'horizon.[9] Outre les quelques dispositions qu'il s'agit encore d'adapter au sein-même de l'OFP, il convient avant tout de rappeler que les fondations de placement restent désavantagées du point de vue fiscal par rapport aux fonds puisqu'elles sont subordonnées à la taxe à la valeur ajoutée et au droit de timbre alors qu'il s'agit en principe d'instituts exonérés d'impôts.[10]

Les représentants des fondations de placement insistent donc qu'il y a encore du travail à faire pour qu'elles aussi disposent de conditions cadres qui leur permettront de mieux se positionner sur le marché.[11]

Aline Kratz-Ulmer

1 Ordonnance du 22 juin 2011 sur les fondations de placement (RS 831.403.2).
2 Loi fédérale du 25 juin 1982 sur la prévoyance professionnelle vieillesse, survivants et invalidité (RS 831.40).
3 OFAS, Commentaires OPP 1, OPP 2 et OFP (réforme structurelle), p. 36 ss; avec d'autres références Aline Kratz-Ulmer, Die Anlagestiftung, Zürich 2016, p. 1 s.
4 Commission de haute surveillance de la prévoyance professionnelle CHS PP, rapport d'activités 2018, p. 22.
5 Cf. art. 1 OFP; OFAS, Commentaires OPP 1, OPP 2 et OFP (réforme structurelle), p. 36 ss.
6 Roland Kriemler, Prescriptions de placement pour les fondations de placement: corriger une erreur de raisonnement, «Prévoyance Professionnelle Suisse» 8/15, p. 12 ss.; Aline Kratz-Ulmer, Stellt die Anlagestiftung eine «falsa demonstratio» des Gesetzgebers dar?, AJP/PJA 12/2016, p. 1607; Roland Kriemler, Die Anlagevorschriften bei der Anlagestiftung, Zürich 2019, p. 46 s.; 161 ss.
7 OFAS, Communiqué de presse du 21 juin 2019, Internet: https://www.admin.ch/gov/de/start/dokumentation/medienmitteilungen.msg-id-75497.html
8 Art. 44b OFP.
9 Cf. Wolfgang Müller, Roland Kriemler, Anlagen in Bauprojekte durch Anlagestiftungen, in: Droit de la construction 2/2019, p. 65 ss.
10 Roland Kriemler, Die Anlagevorschriften bei der Anlagestiftung, Zürich 2019, p. 311 ss. et 319 ss.
11 CAFP, communiqué de presse du 21 juin 2019, p. 2.