

afgiftspligtige person, der modtager tilskuddet, vil tilskuddet blive momspålagt to gange. Selv om artikel 19 udtrykkeligt bestemmer, at medlemsstaterne i pro rata-satsen for fradraget for afgiftspligtige personer, der udfører blandede transaktioner, kan medtage tilskud, der ikke er en del af beskatningsgrundlaget, er denne undtagelse til den »normale« beregningsmetode et redskab, der står til rådighed for den nationale lovgiver for at undgå, at en organisation, hvis »kald« er at modtage tilskud, kan opnå tilbagebetaling af moms ved at udføre en udelukkende symbolsk virksomhed med henblik på at blive afgiftspligtig. Denne bestemmelse skal imidlertid fortolkes snævert. Det er endvidere åbenlyst, at medtagning af tilskud i pro rata-satsen nedsætter fradragsretten for personer, der udfører blandede transaktioner, hvorimod det ikke er muligt i tilfælde af fuldt afgiftspligtige personer. Det drejer sig om en fakultativ regel, og medlemsstaterne kan fastsætte gennemførelsesbestemmelserne for den under hensyntagen til samtlige regler og grundlæggende principper i sjette direktiv, der indeholder andre bestemmelser, der gør det muligt at undgå fradrag, der må anses for uberettigede.

- 2) Indførelse af en særregel, der begrænser fradragsretten for moms, der er erlagt i forbindelse med køb af goder eller tjenesteydelser, som helt eller delvis er finansieret ved hjælp af tilskud [artikel 104, stk. 2, nr. 2), i den spanske momslov].

Denne særregel — hvorefter tilskud, der modtages til finansiering af køb af visse goder og tjenesteydelser, ikke giver anledning til anvendelse af pro rata-satsen og ikke medtages i nævneren for denne pro rata-sats, men begrænser retten til at foretage fradrag for den moms, der er erlagt, i et omfang svarende til den del af prisen for godet eller tjenesteydelsen, der er finansieret ved hjælp af tilskud — er uforenelig med sjette direktiv. Den spanske bestemmelse medfører en begrænsning af fradragsretten for fuldt afgiftspligtige personer, der ikke er omfattet af direktivets principper. Med hensyn til afgiftspligtige personer, der udfører blandede transaktioner, er den eneste begrænsning, der er mulig efter direktivet, at medtage tilskuddene i nævneren for pro rata-satsen for fradraget. Den moms, som en afgiftspligtig person har erlagt for et bestemt gode eller en bestemt tjenesteydelse, er altid fradragsberettiget efter direktivets bestemmelser vedrørende fradragsretten, og oprindelsen af finansieringen af godet eller tjenesteydelsen er i denne forbindelse uden nogen betydning. Medlemsstaterne har blot en mulighed for tage hensyn til tilskud, der ikke er forbundet med transaktionernes pris, ved at medtage dem eller ikke at medtage dem i pro rata-satsen for fradraget, og dette gælder kun hvis den afgiftspligtige person på samme tid udfører afgiftspligtige transaktioner og fritagne transaktioner. Det drejer sig om en fakultativ regel, og medlemsstaterne kan fastsætte gennemførelsesbestemmelserne for den under hensyntagen til samtlige regler og grundlæggende principper i sjette direktiv.

Den spanske bestemmelse er i strid med det grundlæggende princip om retten til fradrag for moms, der er anerkendt i Domstolens faste praksis, idet det drejer sig om en særregel, der ikke har noget retsgrundlag i

direktivet, og som finder anvendelse på alle afgiftspligtige personer, der modtager tilskud, herunder fuldt afgiftspligtige personer, og idet bestemmelsen, selv når den finder anvendelse på afgiftspligtige personer, der udfører blandede transaktioner, i visse tilfælde kan være mindre fordelagtig end anvendelsen af den fakultative bestemmelse i direktivets artikel 19.

(1) EFT L 145 af 13.6.1977, s. 1.

**Anmodning om præjudiciel afgørelse forelagt ved kendelse afsagt den 8. oktober 2002, 17. december 2002 og 14. februar 2003 af Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia — Sezione staccata di Brescia — i sagen Consorzio Aziende Metano — CO.NA.ME. mod Comune di Cingia de' Botti og Padania Acque SpA**

(Sag C-231/03)

(2003/C 226/05)

Ved kendelse afsagt den 8. oktober 2002, 17. december 2002 og 14. februar 2003, indgået til Domstolens Justitskontor den 28. maj 2003, har Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia — Sezione staccata di Brescia — i sagen Consorzio Aziende Metano — CO.NA.ME. mod Comune di Cingia de' Botti og Padania Acque SpA forelagt De Europæiske Fællesskabers Domstol en anmodning om præjudiciel afgørelse af følgende spørgsmål:

Er artikel 43, 49 og 81 EF, som henholdsvis forbyder hindringer for den frie etableringsret for borgere i en medlemsstat på en anden medlemsstats område, den frie udveksling af tjenesteydelser inden for Fællesskabet for så vidt angår borgere i medlemsstaterne, og virksomheders adfærd, der har til følge at hindre, begrænse eller forstyrre konkurrencen inden for Den Europæiske Union, til hinder for bestemmelser, hvorefter offentlige kontrakter om varetagelse af gasforsyning tildeles direkte uden forudgående afholdelse af udbud til selskaber, hvori de lokale myndigheder er selskabsdeltagere, når myndighedernes deltagelse i selskabskapitalen ikke giver mulighed for at udøve nogen direkte kontrol med selskabets drift, og skal det således antages, at når deltagelsen udgør 0,97 %, således som det er tilfældet i nærværende sag, er de betingelser, der karakteriserer varetagelse af opgaver »in house«, ikke opfyldt?