

resulterar i en begränsning av avdragsrätten för den skattskyldiga person som mottar det, kommer det subventionerade beloppet att bli föremål för mervärdesskatt två gånger. Även om det i artikel 19 uttryckligen föreskrivs att medlemsstaten får medräkna subventioner som inte ingår i skatteunderlaget i den avdragsgilla andelen för delvis skattskyldiga personer, är detta undantag till den "normala" beräkningsmetoden ett verktyg som tillhandahålls den nationella lagstiftaren för att förebygga att en sammanslutning, vilken "till sin natur" är subventionerad, erhåller återbetalning av mervärdesskatt på grund av att den utför rent symbolisk aktivitet för att räknas som skattskyldig person. Artikel 19 är en frivillig bestämmelse och medlemsstaterna får fastställa förfarandena för dess införlivande förutsatt att de följer samtliga de grundläggande principer och bestämmelser som fastställs i sjätte direktivet, vilket innehåller bestämmelser som gör det möjligt att förebygga avdrag som anses oegentliga.

2. Inrättande av en särskild regel som innebär att rätten till avdrag av mervärdesskatt som skall betalas vid köp av varor och tjänster, vilka helt eller delvis finansierats genom subventioner, begränsas (artikel 104.2 andra stycket i den spanska lagen om mervärdesskatt).

Denna särskilda regel, enligt vilken avdragsgill andel inte tillämpas på subventioner som ges för finansiering av köp av vissa varor eller tjänster, och dessa inte heller medräknas i den avdragsgilla andelens nämnare, utan istället medför en begränsning av rätten att göra avdrag av den mervärdesskatt som betalats på den del av priset för de varor eller tjänster som finansierats med subventionerna, strider mot sjätte direktivet. I de spanska bestämmelserna fastställs nämligen en begränsning av rätten att göra avdrag avseende fullt skattskyldiga personer, vilken inte föreskrivs i direktivet. Vad gäller delvis skattskyldiga personer är de enda möjliga begränsningar som medges i direktivet att subventionerna medräknas i nämnaren i den avdragsgilla andelen. Den mervärdesskatt som en skattskyldig person har betalat för en viss tjänst eller vara är alltid avdragsgill i enlighet med bestämmelserna om avdragsrätt i direktivet, och i detta avseende har finansieringskällan vid köpet varorna eller tjänsterna inte någon som helst relevans. Medlemsstaterna får endast beakta sådana subventioner som är inte är kopplade till priset på transaktionen, och de får endast välja huruvida de vill inräkna dem i den avdragsgilla andelen om den skattskyldiga personen samtidigt utför skattepliktiga och transaktioner och sådana som är undantagna från skatteplikt. Det är frivilligt att tillämpa bestämmelsen och medlemsstaten får fastställa förfaran-

dena för dess införlivande, förutsatt att de följer samtliga de grundläggande principer och bestämmelser som fastställs i sjätte direktivet.

Den spanska bestämmelsen strider mot den grundläggande rätten till avdrag av mervärdesskatt, vilken erkänts i domstolens rättspraxis, eftersom den är en särskild regel utan grund i direktivet, den är tillämplig på samtliga skattskyldiga personer som mottagit subventioner, inbegripet fullt skattskyldiga personer, och även om den är tillämplig på delvis skattskyldiga personer, kan den under vissa omständigheter vara mindre förmånlig än ett nyttjande av den möjlighet som föreskrivs i artikel 19 i direktivet.

(1) EGT L 145, s. 1; svensk specialutgåva, område 9, volym 1, s. 28.

**Begäran om förhandsavgörande enligt beslut av Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia – Sezione staccata di Brescia – av den 8 oktober 2002, den 17 december 2002 och den 14 februari 2003 i målet mellan Consorzio Aziende Metano – CO.NA.ME. och Comune di Cingia de' Botti avseende Padania Acque S.p.A.**

(Mål C-231/03)

(2003/C 226/05)

Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia – Sezione staccata di Brescia – begär genom beslut av den 8 oktober 2002, den 17 december 2002 och den 14 februari 2003 vilket inkom till domstolens kansli den 28 maj 2003, att Europeiska gemenskapernas domstol skall meddela ett förhandsavgörande i målet mellan Consorzio Aziende Metano – CO.NA.ME. och Comune di Cingia de' Botti avseende Padania Acque S.p.A. beträffande följande frågor:

"Utgör artiklarna 43, 49 och 81 i fördraget, i den del de utgör förbud mot inskränkningar för medborgare i en medlemsstat att fritt etablera sig på en annan medlemsstats territorium, mot inskränkningar i friheten att tillhandahålla tjänster inom gemenskapen beträffande medborgare i medlemsstater samt mot affärsmetoder och andra ageranden av bolag som har till syfte att hindra, begränsa eller snedvrیدا konkurrensen inom Europeiska unionen, hinder mot bestämmelser avseende direkt tilldelning, det vill säga utan att ett anbudsförfarande genomförs, av offentliga tjänstekontrakt avseende gasdistribution, till bolag som delvis är kommunalägda, när ägandedelen inte medför en direkt kontroll över bolagets verksamhet, och skall det följaktligen anses att rekvisiten för förvaltning 'in house' inte är uppfyllda när, såsom i förevarande fall, kommunens andel motsvarar 0,97 procent av kapitalet?"