

Vedlegg til utbyggingsavtale med Porsgrunn kommune

Justeringsmodellen

Retningslinjer for bruk av justeringsmodellen for merverdiavgift ved overdragelse av infrastruktur til Porsgrunn kommune

1 Bakgrunn

Dersom private utbyggere (Utbyggeren) etablerer og bekoster infrastruktur (Anlegget) som ved ferdigstilling skal overdras til Porsgrunn kommune (Kommunen), ønsker Kommunen å bidra til at den inngående merverdiavgiften blir refundert fra staten. Kommunen legger til grunn at den inngående merverdiavgiften som Utbyggeren pådrar seg ved byggingen av infrastrukturen enten

- Ikke er fradragsberettiget for Utbyggeren - men etter overdragelsen kan den inngående merverdiavgiften være enten fradragsberettiget eller kompensasjonsberettiget for Kommunen.
- Er fradragsberettiget for Utbyggeren – men ved overdragelsen skal den fradragsførte inngående merverdiavgiften tilbakebetales til staten (helt eller delvis), med mindre Kommunen overtar justeringsforpliktelsen.

Vi viser til justeringsbestemmelsene i kapittel 9 i lov om merverdiavgift av 19. juni 2009. Nedenfor fremkommer hovedpunktene i regelverket, og en beskrivelse av hvordan merverdiavgiften skal håndteres ved overdragelse av infrastruktur til Porsgrunn kommune i de to typetilfellene som fremkommer i kulepunktene.

2 Merverdiavgift som ikke var fradragsberettiget for Utbyggeren

2.1 Innledning

Kommunen ønsker å bidra til at den inngående merverdiavgiften som Utbyggeren pådrar seg ved byggingen av infrastrukturen, uten fradragsrett, likevel kan bli refundert fra staten. Det er Kommunen som kan kreve refusjon (fradrag eller kompensasjon for inngående merverdiavgift), men Kommunen vil sørge for at den vesentlige delen av refusjonen blir overført til Utbyggeren (se nedenfor).

2.2 Justeringsreglene

Ved bruk av justeringsmodellen, jf. justeringsreglene i kapittel 9 i merverdiavgiftsloven, § 16 i lov om kompensasjon av merverdiavgift for kommuner, fylkeskommuner mv. (kompensasjonsloven) og § 6 i forskrift til kompensasjonsloven, kan Utbyggeren gi Kommunen nødvendig (lovbestemt) dokumentasjon, slik at Kommunen oppnår en justeringsrett.

En justeringsrett innebærer en rett til å kunne søke staten om fradrag eller kompensasjon for den inngående merverdiavgiften som Utbyggeren har pådratt seg, uten fradragsrett eller kompensasjonsrett, i forbindelse med opparbeidelsen av Anlegget.

Kommunen kan etter justeringsreglene kreve fradrag for inngående merverdiavgift når kapitalvarer er til bruk i merverdiavgiftsregistrert virksomhet (f.eks. vann- og avløpsvirksomhet), og kompensasjon for inngående merverdiavgift når kapitalvarer er til bruk i Kommunens kompensasjonsberettigede virksomhet (f.eks. veier, lekeplasser, gangstier m.m.).

En kapitalvare defineres som fast eiendom (herunder anlegg) som har vært gjenstand for nybygging, påbygging eller ombygging, der inngående merverdiavgift utgjør minst kr 100.000. Justeringsperioden for slik fast eiendom er 10 år, hvilket innebærer at det er bruken over 10 år, regnet fra ferdigstillestidspunktet, som avgjør om (og hvor mye) Kommunen kan kreve fradrag eller kompensasjon for av den inngående merverdiavgiften som Kommunen har overtatt en justeringsrett til.

2.3 Justeringsdokumentasjon

I forbindelse med ferdigstilling og overlevering av Anlegget til Kommunen, skal Utbyggeren overlevere nødvendig justeringsdokumentasjon til Kommunen, som gir Kommunen et grunnlag for å kreve justering av den merverdiavgiften Utbyggeren ikke har fått refundert, gitt at vilkårene for justering er oppfylt.

Det følger at merverdiavgiftsforskriften § 9-3-5 at overføring av justeringsretten skal dokumenteres med en skriftlig underskrevet oppstilling som inneholder følgende opplysninger, jf. det som fremgår av merverdiavgiftsforskriften § 9-3-3 første ledd:

- overdragerens og mottakerens navn, adresse og organisasjonsnummer
- opplysninger som nevnt i § 9-1-2 første ledd bokstav a til f (opplysninger om kapitalvaren)
- overdragerens og mottakerens fradragrett ved overdragelsen angitt i prosent
- resterende justeringsbeløp for overdrageren
- angivelse av beløp for den justeringsplikten som overføres
- hvordan inngående merverdiavgift fordeler seg på de ulike delene av kapitalvaren (fast eiendom, det vil si bygg eller anlegg)

Justeringsdokumentasjonen skal overleveres til Kommunen senest innen 30 dager etter at Anlegget er overdratt til Kommunen. Utkast til justeringsdokumentasjon («Overdragelse av justeringsrett for merverdiavgift») følger vedlagt.

Kommunen krever at Utbyggeren har sørget for at justeringsdokumentasjonen er revisorbekreftet.

2.4 Innberetning av refusjonskrav

Kommunen kan kreve fradrag/kompensasjon for inngående merverdiavgift etter justeringsreglene ved innsendelse av skattemelding for 6. termin det enkelte år etter overtakelsen av Anlegget.

I skattemeldingen kan Kommunen kreve fradrag/kompensasjon for inngående merverdiavgift med inntil 1/10 pr. år av det beløpet som er angitt i justeringsavtalen.

2.5 Årlig overføring av justeringsbeløp til Utbygger - administrasjonsgebyr

2.5.1 Administrasjonsgebyr og overføring av årlig justering

Justeringsbeløpet, det vil si det beløpet som Kommunen, med bakgrunn i justeringsavtalen, kan kreve refundert fra Staten, skal for hvert år overføres fra Kommunen til Utbyggeren. Beløpet som hvert år vil bli overført fra Kommunen til Utbyggeren reduseres med et fradrag av Kommunens administrasjonsgebyr. Administrasjonsgebyret settes til 10 % av det årlige justeringsbeløpet som Kommunen har krav på etter justeringsreglene.

Kommunens frist for overføring av refusjonsbeløpet til Utbyggeren er 20. mars året etter justeringsåret, gitt at fristen for innsendelse av kompensasjonsoppgaven for 6. termin er 10. februar.

Refusjonen fra Kommunen til Utbyggeren begrenser seg til den perioden Kommunen etter merverdiavgiftsloven har rett til å få refundert merverdiavgift i henhold til de ovennevnte justeringsreglene (justeringsperioden).

2.5.2 Risiko for unnløtelse av å kreve refusjon

Kommunen bærer risikoen for en rettmessig/rettidig innberetning av årlig rett til fradrag/kompensasjon for inngående merverdiavgift.

Dette gjelder likevel bare dersom Utbyggeren fremmer et krav til Kommunen om utbetaling av justeringsbeløpet, med fradrag for kommunens administrasjonsgebyr, innen utgangen av det aktuelle justeringsåret. Kravet skal fremsettes til Kommunen v/økonomiavdelingen.

Utbyggeren må ved fremsettelse av krav om overføring av justeringsbeløpet opplyse om hvilken bankkonto beløpet skal overføres til.

2.6 Samlet overføring av justeringsbeløpet til Utbygger - administrasjonsgebyr

Kommunen kan ved overtakelsen av Anlegget velge å utbetale et samlet justeringsbeløp til Utbygger, basert på justeringsavtalen, selv om Kommunen bare kan kreve justering av inntil 1/10 pr. år av det beløpet som er angitt i justeringsavtalen.

Dersom Kommunen velger å utbetale et samlet justeringsbeløp til Utbygger, vil Kommunen foreta en nåverdiberegning av det samlede justeringsbeløpet som fremkommer av justeringsavtalen. Justeringsbeløpet vil bli neddiskontert ved bruk av en diskonteringsrente tilsvarende 3,5%.

I tillegg vil kommunen beregne et risiko- og administrasjonsgebyr som både ivaretar risiko for fremtidige justeringer og den tidsbruk som pådras ved administrasjon av avtalen, samt prosjektoppfølgning med overtakelse av Anlegget m.m. Risiko- og administrasjonsgebyret vil utgjøre 2,5 % av total anskaffelseskostnad eksklusiv merverdiavgift, før nåverdiberegningen.

Samlet overføring av justeringsbeløp fra Kommunen til Utbyggeren vil tilsvare det neddiskonterte justeringsbeløpet redusert for administrasjonsgebyret.

3 Merverdiavgift som var fradragsberettiget for utbyggeren

3.1 Innledning

Kommunen vil bidra til at inngående merverdiavgift som Utbyggeren pådrar seg ved byggingen av infrastrukturen, og har fått refundert fra staten, ikke må tilbakebetales ved overdragelsen av Anlegget til Kommunen. Det kan skje ved at Utbyggeren inngår en justeringsavtale med Kommunen. Det påhviler Utbyggeren å ta initiativet til inngåelse av en justeringsavtale. Kommune vil ved inngåelsen av justeringsavtalen oppkreve et administrasjonsgebyr fra Utbyggeren.

3.2 Justeringsreglene

Det følger av justeringsreglene i merverdiavgiftsloven at den som har fradragsført inngående merverdiavgift ved etablering av en kapitalvare skal justere (tilbakebetale) inngående merverdiavgift når det skjer en justeringshendelse, det vil si at bruken av kapitalvaren endres fra fradragsberettiget til ikke-fradragsberettiget formål, jf. § 9-2 første ledd og tredje ledd.

En overdragelse av Anlegget fra Utbyggeren til Kommunen er å anse som en justeringshendelse, hvilket innebærer at Utbyggeren må tilbakebetale refundert inngående merverdiavgift, med mindre det inngås en justeringsavtale mellom Utbyggeren og Kommunen, som innebærer at Kommunen

overtar Utbyggerens justeringsforpliktelse for resterende del av justeringsperioden, jf. merverdiavgiftsloven § 9-3 første ledd.

3.3 Justeringsavtale

Det følger av merverdiavgiftsforskriften § 9-3-3 at overføring av justeringsplikt kan skje ved at partene inngår en justeringsavtale, som inneholder følgende opplysninger:

- overdragerens og mottakerens navn, adresse og organisasjonsnummer
- opplysninger som nevnt i § 9-1-2 første ledd bokstav a til f (opplysninger om kapitalvaren)
- overdragerens og mottakerens fradragrett ved overdragelsen angitt i prosent
- resterende justeringsbeløp for overdrageren
- angivelse av beløp for den justeringsplikten som overføres
- hvordan inngående merverdiavgift fordeler seg på de ulike delene av kapitalvaren

Det er et vilkår for overføring av justeringsplikt at Kommunen skal bruke kapitalvaren i minst like stor grad som Utbyggeren i fradragberettiget/kompensasjonsberettiget virksomhet. Utkast til justeringsavtale («Overdragelse av justeringsplikt for merverdiavgift») følger vedlagt.

En justeringsavtale må være underskrevet innen fristen for innlevering av skattemeldingen (omsetningsoppgaven) for den terminen overføringen av Anlegget finner sted, se Skattedirektoratets uttalelse i SKD 8/11 punkt 5.1 og uttalelse av 18. februar 2009 punkt 5. Det er Utbyggerens ansvar at justeringsavtalen blir inngått innen fristen. Kommunen skal medvirke til at det skjer.

Utbyggeren skal sørge for at innholdet i justeringsavtalen er revisorbekreftet.

3.4 Gebyr for fremtidig risiko og administrasjon

Selv om Kommunen på overtakelsestidspunktet skal bruke Anlegget i fradragberettiget/kompensasjonsberettiget virksomhet, og derved ikke får noen økonomisk ulempe ved å overta en justeringsforpliktelse, kan det likevel skje at Kommunen i fremtiden vil ha en bruk av Anlegget som innebærer at deler av justeringsforpliktelsen som overtas fra Utbyggeren må justeres/tilbakebetales.

I tillegg vil Kommunen bli belastet med administrativt tidsbruk i forbindelse med inngåelse av en justeringsavtale. Det kan også pådras tidsbruk/kostnader ved befaring av Anlegget m.m.

På bakgrunn av de to nevnte forholdene vil Kommunen kreve at Utbyggeren ved inngåelsen av justeringsavtalen betaler et risiko- og administrasjonsgebyr til Kommunen som utgjør 2,5 % av samlet anskaffelseskostnad for Anlegget.

Innbetalingen skal skje til Kommunens bankkonto før Kommunen signerer justeringsavtalen.

4 Andre forhold

4.1 Statsstøttereguleringen

Kommunen legger til grunn at ovennevnte overføring til Utbygger av justeringsbeløpet (ved overtakelse av justeringsrett) ikke omfattes av bestemmelsene om statsstøtte, jf. EØS-avtalen artikkel 61 nr. 1, jf. unntaket for bagatellmessig støtte, se § 2 i forskrift av 14. november 2008 nr. 1213.

Den samlede overføringen av midler fra stat eller kommune er av betydning ved vurderingen omkring statsstøtte. I den forbindelse må Utbygger skriftlig underrette Kommunen dersom Utbygger eller selskap som inngår i samme konsern i løpet av gjenværende del av justeringsperioden mottar økonomisk støtte av noen art fra stat eller kommune.

Ved Utbyggers overlevering av justeringsdokumentasjon til Kommunen, og inngåelse av avtale om overdragelse av justeringsrett for merverdiavgift fra Utbyggeren til Kommunen, legger Kommunen til grunn at Utbygger ikke har mottatt økonomisk støtte fra stat eller kommune, eller er kjent med at slik støtte vil mottas i justeringsperioden.

Dersom overføring av justeringsbeløpet likevel anses som statsstøtte, må Kommunens plikt til overføring av justeringsbeløpet vurderes på nytt. Kommunen skal holdes skadesløs i et slikt tilfelle.

4.2 Lovendringer m.m. i forbindelse med justeringsrett

Kommunen er ikke ansvarlig for manglende justeringsrett som oppstår som følge av regelendringer, eller som følge av en bruk av kapitalvaren som ikke gir rett til justering av merverdiavgift.

Kommunen skal, dersom Kommunen har overtatt en kapitalvare med tilhørende justeringsrett, bestrebe å bruke kapitalvaren på en slik måte at Kommunen har rett til å justere inngående merverdiavgift.

4.3 Vedlagte maler for justeringsdokumentasjon og justeringsavtale

Vedlagt følger maler for justeringsdokumentasjon og justeringsavtale. Med mindre Kommunen bestemmer noe annet skal disse malene benyttes ved overdragelse av justeringsrett for merverdiavgift og ved overdragelse av justeringsplikt for merverdiavgift.

4.4 Eventuelle tvister

Eventuelle tvister som oppstår i forbindelse med gjennomføringen av det som fremkommer ovenfor, avgjøres etter norsk lov med Nedre Telemark tingrett som verneting.

Vedlegg: Mal for bruk ved overdragelse av justeringsplikt/justeringsrett for merverdiavgift