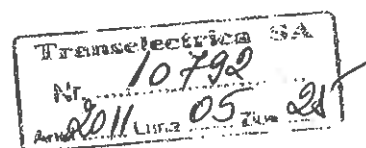




MINISTERUL FINANTELOR PUBLICE

Directia de legislatie in domeniul TVA

Str. Apolodor nr. 17
sector 5, Bucuresti
Tel : +021 319 97 59
Nr.: 420767
Data: 21.05.2011



CN TRANSELECTRICA S.A.

Str. Olteni nr. 2 - 4, sector 3, Bucuresti, 030786

Urmare adresei dvs. nr. 10792/2011 prin care ne-ati solicitat precizari privind regimul TVA aplicabil operatiunilor desfasurate de dvs. in calitate de administrator al schemei de sprijin, in conformitate cu prevederile Hotararii Guvernului nr. 1215/2009 privind stabilirea criteriilor și a condițiilor necesare implementării schemei de sprijin pentru promovarea cogenerării de înaltă eficiență pe baza cererii de energie termică utilă, va comunicam urmatoarele:

Cadrul legal

Legea nr. 571/2003 privind Codul fiscal, cu modificările și completările ulterioare, denumita in continuare **Codul fiscal**

Normele metodologice de aplicare a Titlului VI al Legii nr. 571/2003 privind Codul fiscal, aprobate prin Hotararea Guvernului nr. 44/2004, cu modificarile si completarile ulterioare, denumite in continuare **Normele metodologice**

Prezentarea situatiei de fapt:

Din informatiile furnizate de dvs. reies urmatoarele:

- in conformitate cu prevederile art. 14 din Hotararea Guvernului nr. 1215/2009 privind stabilirea criteriilor și a condițiilor necesare implementării schemei de sprijin pentru promovarea cogenerării de înaltă eficiență pe baza cererii de energie termică utilă, CN „Transelectrica” S.A. este desemnata ca fiind responsabila de administrarea schemei de sprijin, atributiile sale fiind de

colectare lunara a contributiei pentru cogenerare si plata lunara a bonusurilor;

- potrivit art. 11 din actul normativ invocat mai sus, fondurile necesare în vederea aplicării schemei de sprijin se constituie prin încasarea lunară a contribuției pentru cogenerare de la toți consumatorii de energie electrică, precum și de la furnizorii care exportă energie electrică. Astfel, contribuția de cogenerare reprezintă tariful unitar, exprimat în lei/kWh, plătit lunar de fiecare consumator de energie electrică și de furnizorii care livrează energie electrică la export, în vederea creării resurselor financiare necesare aplicării schemei de sprijin;
- Bonusul este suma de bani pe care un producător de energie electrică și termică în cogenerare o primește pentru fiecare unitate de energie electrică exprimată în MWh, produsă în cogenerare de înaltă eficiență și livrată în rețelele electrice ale SEN (sistemul electroenergetic național). Bonusul se acorda lunar pentru energia electrica produsa in cogenerare de inalta eficienta, livrata in SEN si vanduta pe piata concurentiala de energie electrica si/sau prin contracte reglementate.

In acest context, ne-ati solicitat precizari cu privire la regimul TVA aplicabil sumelor incasate de la furnizorii consumatorilor de energie (contribuția pentru cogenerare), respectiv sumelor achitate catre producatorii de energie (bonusuri).

Tratament fiscal:

Din analiza informatiilor transmise de dvs., a actelor normative care reglementeaza aceasta schema de sprijin, precum si din detaliile oferite de reprezentantii dvs. in cadrul intalnirii din data de 17 mai a.c., intelegem ca, in fapt, Transelectrica a fost desemnata sa administreze un fond constituit din contributiile pentru cogenerare datorate de toti consumatorii de energie si din acest fond sa repartizeze bonusuri catre producatorii de energie produsa in cogenerare de inalta eficienta.

Potrivit prevederilor art. 126 alin. (1) din Codul fiscal, din punct de vedere al TVA sunt operațiuni impozabile în România cele care îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:

a) operațiunile care constituie sau sunt asimilate cu o livrare de bunuri sau o prestare de servicii, în sfera taxei, efectuate cu plată;

b) locul de livrare a bunurilor sau de prestare a serviciilor este considerat a fi în România;

c) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor este realizată de o persoană impozabilă acționând ca atare;

d) livrarea bunurilor sau prestarea serviciilor să rezulte dintr-o activitate economica.

În opinia noastră, sumele decontate între părți pe cele două relații (producător – Transelectrica pentru bonusuri și Transelectrica – furnizori de energie pentru contribuția de cogenerare) **nu reprezintă contravaloarea unor livrări de bunuri/prestări de servicii pentru a se considera ca au loc operațiuni în sfera TVA conform art. 126 din Codul fiscal.** Pe cale de consecință, pentru aceste sume nu există obligația de emitere de facturi conform art. 155 din Codul fiscal, sumele nereprezentând plata unor operațiuni în sfera TVA. Astfel, nici producătorul de energie nu are obligația de a emite factura către Transelectrica pentru bonusurile încasate, nici Transelectrica nu are această obligație pentru sumele cu titlu de contribuții de cogenerare încasate de la furnizorii de energie.

Încasarea contribuției de cogenerare de la furnizori și plata bonusurilor către producători, efectuate de către Transelectrica, **reprezintă operațiuni de natură financiară care beneficiază de scutire de TVA fără drept de deducere**, potrivit prevederilor art. 141 alin. (2) lit. a) pct. 3 din Codul fiscal.

Remuneratia convenită Transelectrica pentru aceste servicii de natură financiară prestate către Autoritatea Națională de Reglementare în Domeniul Energiei (administrarea fondului, efectuarea de încasări și plăți) este reglementată la art. 14 din Hotărârea Guvernului nr. 1215/2009. Astfel, la art. 14 alin. (3) din HG 1215/2009 se menționează că veniturile necesare Companiei Naționale "Transelectrica" - S.A./Societății Comerciale OPCOM - S.A. pentru administrarea schemei de sprijin sunt asigurate prin includerea acestora în contribuția pentru cogenerare, nivelul acestor venituri fiind aprobat anual de ANRE.

În situația în care ANRE va vira către Transelectrica o sumă de bani pentru acoperirea cheltuielilor Transelectrica generate de administrarea schemei de sprijin, sumele respective vor fi considerate ca reprezentând plata serviciului de administrare a schemei de sprijin, respectiv de încasare de contribuții și efectuare de plăți de bonusuri. **Această sumă/comision de administrare va beneficia de scutirea de TVA prevăzută la art. 141 alin. (2) lit. a) pct. 3 din Codul fiscal**, iar Transelectrica nu va avea obligația de a emite factura pentru încasarea sumelor respective.

Menționăm că efectuarea acestor operațiuni de natură financiară ar putea influența dreptul de deducere a TVA aferente achizițiilor realizate de Transelectrica, întrucât aceste operațiuni nu deschid drept de deducere. Conform prevederilor art. 147 din Codul fiscal, Transelectrica nu are drept de

deducere pentru taxa aferenta achizițiilor necesare prestării serviciului de administrare a fondului.

În situația în care societatea nu poate aplica principiul alocării directe a cheltuielilor, respectiv nu cunoaște de la început care cheltuieli sunt destinate prestării acestor servicii, va aplica pro-rata pentru a stabili cuantumul taxei deductibile.

Cu toate acestea, atragem atenția asupra prevederilor art. 147 alin. (7) din Codul fiscal, potrivit cărora se exclude din calculul pro-rata valoarea operațiunilor prevăzute la art. 141 alin. (2) lit. a) și b) din Codul fiscal, [...], în măsura în care acestea sunt accesorii activității principale. 21

La pct. 47 alin. (3) din normele metodologice se precizează că o operațiune este accesorie activității principale dacă se îndeplinesc cumulativ următoarele condiții:

a. realizarea acestei operațiuni necesită resurse tehnice limitate privind echipamentele și utilizarea de personal;

b. operațiunea nu este direct legată de activitatea principală a persoanei impozabile; și

c. suma achizițiilor efectuate în scopul operațiunii și suma taxei deductibile aferente operațiunii, sunt nesemnificative.

Stabilirea faptului dacă se îndeplinesc sau nu condițiile indicate mai sus pentru ca activitatea de administrare a schemei de sprijin să fie considerată accesorie activității principale și, în consecință, să nu fie inclusă în calculul pro-rata, rămâne la latitudinea dvs., întrucât noi nu suntem în posesia informațiilor necesare.

În final, vă informăm că, având în vedere că sistemul utilizat de dvs. reprezintă o premieră pentru piața din România, prezentând mai multe elemente de noutate, intenționăm să transmitem Comisiei Europene o scrisoare în care să descriem sistemul (mai ales că din discuția cu reprezentanții dvs. a reieșit că acest sistem va fi implementat și în alte state membre) și să solicităm să ni se confirme abordarea prezentată mai sus. Prin urmare, păstrăm o rezerva față de cele detaliate mai sus până la primirea confirmării Comisiei.

Marlana VIZOLI

Director

