



Lotterinemnda

Vedtak i Lotterinemnda 2. februar 2021

Sak

2020/0347 Agnes Båtforening – org.nr. 993 052 728 – klage over avslag på søknad om merverdiavgiftskompensasjon

Til stede: Leder Martin Hennig, medlem Shabneet K. Bains og medlem Åse Gustavsen

Sakens bakgrunn

Agnes Båtforening (klager) søkte 30. august 2019 om merverdiavgiftskompensasjon for regnskapsåret 2018. Søknadsbeløpet gjaldt et kompensasjonsbeløp på 32 168 kroner etter forenklet modell.

Lotteritilsynet avslo søknaden 2. desember 2019, med den begrunnelse at søknadsgrunnlaget inneholder kostnader forbundet med å eie og drifte båt, som anses for å være privatøkonomiske interesser og et behov av privat karakter som ikke gis kompensasjon, jf. forskrift om merverdiavgiftskompensasjon for frivillige organisasjoner (forskriften) § 3 tredje ledd bokstav d.

Klager påklaget vedtaket 22. desember 2019. Klager anfører at de ikke kan se at ut fra den praktiske anvendelsen av området og de krav som stilles av Larvik kommune som grunneier, at søknaden faller utenfor de angitte forskriftspunkter som avslaget henviser til. Det vises til at foreningen faller innenfor definisjonen av forening i Enhetsregisteret og Frivillighetsregisteret. I henhold til grunnleieavtale med Larvik kommune, som er vedlagt klagen, har klager ansvaret for og drifter leieområdet basert på foreningens egne midler og frivillig ulønnet arbeid. Ansvarsområdet består av havneanlegg, parkeringsområde, badestrand med tilhørende svaberg, egne brygger for funksjonshemmede og padleklubb, som er åpent og tilgjengelig for hele lokalsamfunnet. Klager gjør gjeldende at grunnleieavtalen pålegger foreningen å tilrettelegge disse fasilitetene, også for ikke-medlemmer. Det er også investert i eget bryggeanlegg for Larvik Padleklubb for opp- og utsett av kajaker, som er til fri bruk for andre enn padleklubbens medlemmer. Disse kostnadene og den innsatsen som er lagt ned kommer ikke bare en lukket krets til gode. Klager anfører at det utgjør markant forskjellsbehandling at foreningen ikke gis kompensasjon for merverdiavgift, all den tid private båthavner har direkte merverdiavgiftfradrag for alle kostnader ved at de er klassifisert som næringsvirksomhet.

I e-post av 23. september 2019 har klager informert om at avdrag lån og renteutgifter ikke skal være med i søknadsgrunnlaget.

Postadresse

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

Tlf.: 55 19 30 00

E-post: post@knse.no

I e-post av 13. januar 2020 har klager kommet med ytterligere informasjon om foreningens aktiviteter for barn og unge på Agnes. Klager viser til en artikkel i lokalavisen Østlandsposten – Nytt aktivitetsanlegg på Agnes, datert 13.01.2020.

Lotteritilsynet har ikke funnet grunn til å omgjøre sitt vedtak og oversendte klagen med innstilling 5. mai 2020 til Lotterinemnda for behandling.

I e-post av 25. mai 2020 har klager inngitt merknader til Lotteritilsynets innstilling. Det anføres at det foretas ulik vurdering/behandling av like søkere, og at det ikke er likebehandling. Det vises til at foreningen faller innenfor definisjonen av forening som forskriften fastsetter, og i motsetning til mange andre tilsvarende anlegg er hele området tilrettelagt og tilgjengelig for allmennheten. Klager mener at foreningens engasjement i sin helhet er tuftet på frivillighet og ikke relatert til næringsmessig virksomhet av privat karakter. Det vises for øvrig til klagen og merknadene i sin helhet.

Det rettslige grunnlaget

Det rettslige grunnlaget for ordningen er forskrift 23. oktober 2018 nr. 1600 om merverdiavgiftskompensasjon for frivillige organisasjoner.

Formålet med ordningen er å fremme frivillig aktivitet, og den skal kompensere for kostnader frivillige organisasjoner har til merverdiavgift ved kjøp av varer og tjenester, jf. forskriften § 1.

Det følger av forskriften § 3 tredje ledd bokstav d at det ikke gis merverdiavgiftskompensasjon til virksomheter «som kommer en lukket krets til gode, gir privatøkonomiske fordeler eller dekker det som normalt anses for å være kostnader av privat karakter».

Etter forskriften § 5 niende ledd er det søkeren selv som må foreta en avgrensning av hvilke kostnader som skal være med i søknaden, dersom organisasjonen også driver virksomhet som faller utenfor ordningen. Dette kan gjøres «gjennom organisatoriske eller økonomiske skillelinjer innenfor den enkelte organisasjon». Dersom søkeren ikke har foretatt en slik avgrensning, følger det av bestemmelsen at søknaden etter en totalvurdering kan avslås.

Forskriften § 6 bokstav a fastsetter at det ikke ytes kompensasjon for «kostnader eller anskaffelser som faller utenfor den frivillige og ikke-fortjenestebaserte delen av virksomheten eller er knyttet til virksomhet som kommer inn under § 3 tredje ledd».

Ved søknad etter forenklet modell følger det av forskriften § 7 at søknadsgrunnlaget skal beregnes av «totale driftskostnader etter avgrensning og poster det skal gjøres fradrag for, jf. andre ledd og § 6».

Av forvaltningsloven § 34 følger det at klageinstansen kan prøve alle sider av saken og herunder ta hensyn til nye opplysninger. I dette ligger at klageinstansen fullt ut kan prøve både rettsanvendelsen, saksbehandlingen, faktum og det frie

skjønn. Klageinstansen kan selv treffe nytt vedtak i saken eller oppheve det og sende saken tilbake til underinstansen til helt eller delvis ny behandling.

Lotterinemndas vurdering

Agnes Båtforening sin klage gjelder Lotteritilsynets vedtak 2. desember 2019 om avslag på søknad om merverdiavgiftskompensasjon.

Det følger av klagers vedtekter § 2 at formålet til foreningen er «å fremme interesse og samhold for båtsport samt lære sjøvett og godt sjømannskap. Foreningen skal drifte og vedlikeholde Agnes båthavn iht. avtale med Larvik havn.» Ifølge egenerklæringsskjemaet er hovedaktiviteten å utvikle og sikre området til aktiviteter for barn og unge, i tillegg til sikring av båthavnen. Båthavnen er med tilstøtende område for bade- og friluftsliv, selve grunnfundamentet for tilrettelegging av aktivitetene. Drift og utvikling av disse områdene, er i sin helhet bekostet av medlemmene. Båtforeningen sørger for at området til enhver tid er ryddig og har ansvar for offentlig tilgjengelig toalett i tilknytning til båthavn og badestrand. Dette arbeidet gjøres utelukkende på dugnad.

Det fremgår av årsmeldingen at hovedaktiviteten i 2018 har vært å analysere mulighetene for utbedring av landside, 48 båtplasser. Dette omfatter både tekniske løsninger og finansiering. Styrets hovedaktiviteter har vært «Prosjekt Landside», diverse arbeid med å bedre likviditet, vurdering av plastring av utside av molo, samordning med øvrige båthavner, reparasjon og oppgradering av innfestning av fortøyningsbommer, plan for dugnad, miljøkontainer, budsjett og regnskap, Risøykanalen, kameraovervåkning av havneområdet, tilbygg WC og leieavtale med to av foreningens medlemmer (Larvik Padleklubb og Lågen Svømme- og Livredderklubb).

Klagers fremlagte regnskap viser at en betydelig del av kostnadene til foreningen blant annet er avdrag på lån, festeavgift og kostnader i forbindelse med innskudd/tilbakebetaling. Avdrag på lån, festeavgift og kostnader i forbindelse med innskudd/tilbakebetaling inngår ikke i søknadsgrunnlaget. I søknadsgrunnlaget inngår blant annet driftsutgifter havneanlegg, utgifter til HMS ved havneanlegg, strøm, kommunale avgifter og forsikringer.

Frivillige organisasjoner kan få merverdiavgiftskompensasjon, jf. forskriften § 3 første ledd, men etter forskriften § 3 tredje ledd bokstav d) faller «virksomhet som kommer en lukket krets til gode, gir privatøkonomiske fordeler eller dekker det som normalt anses for å være kostnader av privat karakter» utenfor kompensasjonsordningen.

I høringsnotat til gjeldende forskrift § 3 bokstav d), pkt. 2.4.2, er det uttalt at:

«Kostnader forbundet med å eie og drifte en båt herunder kostnader med båtplass anses for å være av privatøkonomisk interesse og et behov av privat karakter. En båtforening som disponerer friareal som ikke er åpen for allmennheten skal ikke motta kompensasjon. En båtforening kan imidlertid motta kompensasjon for kostnader knyttet til den øvrige virksomheten i foreningen så lenge kravene i forskriften er oppfylt. Tilsvarende skal en båtforening som legger til rette for

aktivitet i sjøen ved at ikke-medlemmer også kan bruke området kunne søke kompensasjon for kostnader som ikke er knyttet til å tilby båtplasser til medlemmer.»

I lys av ordlyden i forskriften § 3 bokstav d) og uttalelsen i høringsnotatet, finner Lotterinemnda at foreningens kostnader knyttet til driftsutgifter havneanlegg, strøm, utgifter til HMS ved havneanlegg, forsikringer, strøm og øvrige kostnader som er inntatt i søknadsgrunnlaget, er kostnader som er forbundet med å eie og drifte båt, herunder å ha båtplass. Kostnader av denne typen anses normalt å være av privat karakter som ikke gir grunnlag for merverdiavgiftskompensasjon. At slike kostnader kan gi visse positive ringvirkninger for andre enn organisasjonens medlemmer, som for eksempel vedlikehold av havneområdet, endrer ikke på dette. Lotterinemnda viser til sammenligning til Lotterinemndas vedtak i sak 2020/266.

Klager skal i søknadsgrunnlaget gjøre avgrensinger for kostnader knyttet til å eie og drifte båt, som er kostnader av privat karakter etter forskriften § 3 tredje ledd bokstav d. Det følger av forskriften § 5 niende ledd at klager selv skal foreta en avgrensning i søknaden for virksomhet som faller utenfor kompensasjonsordningen. Som det videre fremgår av forskriften § 7, skal søknadsbeløpet da beregnes på grunnlag av totale driftskostnader etter avgrensninger i søknadsgrunnlaget, slik dette er oppstilt i § 6, herunder bokstav a, jf. § 3 tredje ledd, og etter fradrag som angitt i § 7 andre ledd.

Klager har ikke foretatt en avgrensning gjennom organisatoriske eller økonomiske skillelinjer for kostnader av privat karakter, jf. forskriften § 5 niende ledd, og kan etter en totalvurdering få avslag på søknaden, jf. forskriften § 5 niende ledd tredje punktum. Lotterinemnda er enig med tilsynet i at søknaden på denne bakgrunn skal avslås i sin helhet.

Lotterinemnda bemerker at klager har anført at grunnleieavtalen med kommunen påfører båtforeningen kostnader til tilrettelegging av området for allmenheten. Til dette legges det til at det i henhold til forskriften § 3 tredje ledd bokstav e ikke gis kompensasjon for merverdiavgiftskostnader for «virksomhet som er organisert av eller med tilknytning til det offentlige ved at stat, fylkeskommune eller kommune gjennom å oppnevne styremedlemmer eller på annen måte kan påvirke eller legge føringer for virksomheten». Siden klager i henhold til § 5 niende ledd tredje punktum ikke har foretatt påkrevd avgrensning av kostnadene som kreves kompensert, finner Lotterinemnda at det i denne saken ikke er nødvendig å ta stilling til om kostnadene som springer ut grunnleieavtalen kan unntas etter forskriften § 3 tredje ledd bokstav e.

Klager anfører at det gjøres forskjell på de ulike områdene av frivillig virksomhet, og at det utgjør forskjellsbehandling at fotballklubber gis merverdiavgift. Lotterinemnda bemerker at i alle tilfeller hvor det søkes om merverdiavgiftskompensasjon, må vilkårene i forskriften være oppfylt. Dette gjelder for samtlige søkere, uavhengig av hva slags type forening som søker. Det må i den enkelte sak utføres en konkret vurdering, og utfallet av søknaden vil bero på om forskriftens krav er oppfylt. Sentralt i denne vurderingen er om den enkelte foreningens kostnader omfattes av ordningen, eller faller utenfor ordningen, jf.

forskriften § 3 bokstav d. Dersom søker har kostnader som faller utenfor ordningen må det foretas en avgrensning i henhold til forskriften § 5 niende ledd. Lotterinemnda bemerker for øvrig at klager ikke har vist til konkrete saker fra Lotteritilsynet eller Lotterinemnda som kan tale for at klager har blitt utsatt for usaklig forskjellsbehandling. Lotterinemnda finner ikke at klager har blitt utsatt for usaklig forskjellsbehandling. Det vises i denne forbindelse til Lotterinemndas vedtak i sak 2020/349, hvor Lotterinemnda gjennomgår Lotteritilsynets praksis i søknader om merverdiavgiftskompensasjon fra andre typer frivillige organisasjoner. I denne saken konkluderte Lotterinemnda med at den båtforeningen som saken gjaldt ikke var utsatt for usaklig forskjellsbehandling.

Videre anfører klager at det utgjør forskjellsbehandling at private båthavner kan gjøre fradrag for merverdiavgift ved at de er klassifisert som næringsvirksomhet. Til dette bemerker Lotterinemnda at båthavner som driver næringsvirksomhet er underlagt egne regler om fradrag av merverdiavgift. Hvorvidt, eller eventuelt i hvilken grad, båthavner som driver næringsvirksomhet er fradragsberettiget får imidlertid ikke betydning for Lotterinemndas vurdering at det ikke skal gis merverdiavgiftskompensasjon i henhold til forskrift om merverdiavgiftskompensasjon for frivillige organisasjoner i denne konkrete klagen. Heller ikke på dette punktet kan klagers anførsel om forskjellsbehandling føre frem.

Konklusjon

Lotterinemnda finner etter en konkret vurdering av sakens opplysninger at tilsynets vedtak skal opprettholdes.

Vedtak

Klagen tas ikke til følge.

Dokumentet er godkjent elektronisk