



Lotterinemnda

Vedtak i Lotterinemnda 17. april 2023

Sak 2023/103 – Alle kan spille – org.nr. 923 166 548 – klage over vedtak om avslag på søknad om merverdiavgiftskompensasjon

Lotterinemndas medlemmer: Leder Martin Hennig, medlemmene Shabneet K. Bains og Elisabeth Ekberg

Sakens bakgrunn

- (1) Foreningen Alle kan spille (tidligere «EC-Play Together», heretter også «klager») søkte 1. september 2022 om merverdiavgiftskompensasjon for regnskapsåret 2021. Søknaden gjaldt et kompensasjonsbeløp på 88 059 kroner etter dokumentert modell.
- (2) Lotteritilsynet avslo søknaden 19. desember 2022, med den begrunnelse at klagers virksomhet kommer offentlige oppgaver til gode. Tilsynet viser til at søknadsbeløpet inneholder kostnader til lisens til programvare og instrumenter som skolene benytter i obligatorisk skoleundervisning.
- (3) Klager påklaget vedtaket 9. januar 2023. Klager viser til at avslaget er basert på uklar og ikke oppdatert informasjon fra foreningens nettside. Det vises til at foreningen ikke kjøper instrumenter til bruk i skolene uten at skolene betaler for det. Planen var at det skulle inngås en forretningsmessig avtale der foreningen fikk bruke skolenes utstyr, lokaler og instrumenter, mot at skolene fikk disponere foreningens instrumenter siden disse likevel ble oppbevart på skolene. I praksis ble det ikke inngått en slik avtale med skolene, men foreningen fikk likevel bruke skolenes utstyr, lokaler og instrumenter, uten at skolene krevde noen motytelse.
- (4) Klager viser også til at foreningen står fritt til å disponere sin instrumentpark, ved at den kan ta tilbake, omdisponere og reallokere instrumentene når som helst om det eksempelvis ikke skulle være nok etterspørsel rundt tilbudet foreningen leverer. Selv om foreningen hadde lyktes med intensjonen om en offentlig-frivillig-samarbeidsavtale med skolene, er skolenes ytelse mye større en ytelsen foreningen ville gitt tilbake. Klager anfører at det bør være lov å gjøre forretningsmessige avtaler med det offentlige som gagnar foreningens virksomhet, uten å miste retten til merverdiavgiftskompensasjon.
- (5) Lotteritilsynet har ikke funnet grunn til å omgjøre sitt vedtak og oversendte klagen med innstilling 17. februar 2023 til Lotterinemnda for behandling.
- (6) Klager sendte 20. februar 2023 og 5. mars 2023 merknader til Lotterinemnda. Klager viser til at foreningen har hatt et avtaleforhold med skolene om frivillig-offentlig-samarbeid. Dette har tidligere ikke vært formalisert skriftlig, men vedlagt de siste

Postadresse

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

Tlf.: 55 19 30 00

E-post: post@knse.no

merknadene er det en skriftlig avtale mellom foreningen og Vetre skole datert 27. februar 2023 som viser avtaleforholdet. Ifølge klager er det inngått like avtaler med alle skolene som foreningen samarbeider med. I merknadene har klager videre opplyst at foreningen leier utstyr, lokale og instrumenter av skolene, mot at skolene får bruke foreningens instrumenter. Ifølge klager er dette en balansert avtale som gir både foreningen og skolene. Klager viser også til at skolene ikke bruker foreningens lisenser i skoleundervisningen. Skolene har egne lisenser gjennom en egen avtale med Asker kommune. Det vises for øvrig til klagen og merknadene i sin helhet.

Det rettslige grunnlaget

- (7) Det rettslige grunnlaget er forskrift 23. oktober 2018 nr. 1600 om merverdiavgiftskompensasjon for frivillige organisasjoner (forskriften).
- (8) Ved søknad etter dokumentert modell følger det av forskriften § 8 første ledd at søknadsbeløpet er «merverdiavgiftskostnader på varer og tjenester basert på regnskapet ett år tilbake i tid, etter generelle avgrensninger etter § 6 [...]».
- (9) Etter forskriften § 6 ytes det ikke 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.
- (10) Det fremgår av forskriften § 3 tredje ledd bokstav f at det ikke gis merverdiavgiftskompensasjon for «virksomhet som kommer næringsinteresser eller offentlige oppgaver til gode».
- (11) 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

- (12) Foreningen Alle kan spille sin klage gjelder Lotteritilsynets vedtak 19. desember 2022 om avslag på søknad om merverdiavgiftskompensasjon for regnskapsåret 2021.
- (13) Det følger av forskriften § 3 tredje ledd bokstav f at det ikke gis merverdiavgiftskompensasjon for virksomhet som kommer offentlige oppgaver til gode.
- (14) Lotteritilsynet har begrunnet avslaget med at kostnadene knyttet til lisenser til EC-play og salg og markedsføring av aktiviteter (kontonummer 6420), samt instrumenter (kontonummer 6300) kommer offentlige oppgaver til gode ved at lisensene og instrumentene blir brukt som undervisningsmateriale i obligatorisk skoleundervisning. Tilsynet viser i innstillingen til at i den grad lisensene og instrumentene blir brukt i skoleband utenom skoletid, så må det avgrenses for kostnadene, slik at det ikke søkes merverdiavgiftskompensasjon for den delen av disse kostnadene som kommer offentlige oppgaver til gode. Lotterinemnda forstår det slik at tilsynet har gitt avslag på bakgrunn av at klager i søknaden ikke har foretatt en avgrensning for kostnader som ikke er kompensasjonsberettiget, jf. forskriften § 5 niende ledd.
- (15) Klager har opplyst at foreningens lisenser til EC-Play kun blir benyttet ved foreningens egne fritidsaktiviteter utenfor skoletid, og at skolene har egne lisenser gjennom en avtale

med Asker kommune. Ifølge klager har skolene aldri brukt foreningens lisenser. Vedlagt merknader til Lotterinemnda datert 5. mars 2023 var det bekreftelse på dette fra rektor på Vetre skole. Klager opplyser at tilsvarende gjelder for alle skolene som klager samarbeider med.

- (16) Lotterinemnda legger etter dette til grunn at kostnadene til «Skolelisens EdTech verktøy» i klagers transaksjonsliste er knyttet til klagers egne lisenser til EC-Play. Det fremstår for nemnda som om lisensene kun blir brukt i klagers egne fritidsaktiviteter etter skoletid, og ikke av skolene i obligatorisk skoleundervisning. Etter nemndas vurdering er kostnadene til «Skolelisens EdTech verktøy» derfor ikke knyttet til virksomhet som kommer offentlige oppgaver til gode.
- (17) Lotterinemnda har kommet til at Lotteritilsynet har lagt til grunn feil faktum på dette punktet, og at dette er en saksbehandlingsfeil som det er grunn til å regne med kan ha virket bestemmende på vedtakets innhold, slik at vedtaket er ugyldig, jf. forvaltningsloven § 41.
- (18) Lotterinemnda finner ikke grunn til å ta stilling til om kostnadene knyttet til instrumenter, og salg og markedsføring av aktiviteter er knyttet til virksomhet som kommer offentlige oppgaver til gode, ettersom vedtaket blir opphevet og sendt tilbake til Lotteritilsynet for ny behandling på grunn av saksbehandlingsfeil. Nemnda vil imidlertid bemerke at tilsynet må foreta en nærmere vurdering av om klagers virksomhet kommer offentlige oppgaver til gode, herunder hvilken betydning det har at det er inngått en gjensidig bebyrdende avtale mellom foreningen og skolene. Tilsynet må også foreta en vurdering av om klagers virksomhet kommer næringsinteresser til gode.

Konklusjon

- (19) Lotterinemnda finner etter en konkret vurdering av sakens opplysninger at Lotteritilsynet har lagt til grunn feil faktum i saken, og at dette er en saksbehandlingsfeil som det er grunn til å regne med kan ha virket bestemmende på vedtakets innhold, jf. forvaltningsloven § 41.

Vedtak

Lotteritilsynets vedtak datert 19. desember 2022 oppheves. Saken sendes tilbake til tilsynet for ny behandling.

Dokumentet er godkjent elektronisk