Р Е Ш Е Н И Е
№ 2402

гр. София, 10.04.2014 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, **Първо отделение 20 състав,** в публично заседание на 26.03.2014 г. в следния състав:

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: Светлана Димитрова

при участието на секретаря Кристина Петрова, като разгледа дело номер **8697** по описа за **2013** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145-178 от Административнопроцесуалния кодекс, във вр. с чл. 220 от Закона за митниците /ЗМ/ и Регламент /Е./ № 2913/92 на Съвета относно създаване на Митнически кодекс на Общността.

Образувано е по жалба,вх. № 23278 от 04.09.2013г. по описа на АССГ и вх. № 26 СС/51 от 26.08.2013г. по описа на Агенция“Митници“,Ц.,подадена от [фирма], ЕИК:[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], [улица], представлявано от изпълнителния директор О. Д., чрез процесуален представител юрк. Г.А., против решение по чл. 23, във вр. чл.19 ЗМ № BG BG/2013/000114 от 06.08.2013г., издадено от зам. директора на Агенция Митници, с което на основание направеното искане, с вх. № 26СС/51/19.09.2012 г., е предоставена Обвързваща тарифна информация /ОТИ/ по отношение на стоката „Т.” 250 mg филмирани таблетки, като същата е класирана по Комбинираната номенклатура /КН/ с код 21069092.

Жалбоподателят твърди, че обжалваното ОТИ е издадено при неправилно тълкуване и прилагане на материалния закон. Поддържа се, че административният орган неоснователно е класирал заявения от дружеството лекарствен продукт „Т.” 250 mg филмирани таблетки в митническа номенклатура с код 21069092, отнасящ се до „хранителни продукти, неупоменати другаде”. Поддържа се, че лекарственият продукт „Т.” следвада бъде класифициран по код 3004, тъй като отговаря на всички изисквания за фармацевтичен продукт и е предназначен за ползване като лекарство. Дружеството е посочило специфичните заболявания, които този лекарствен продукт

предотвратява или лекува. Прави се довод, че „Т.” е регистриран в Б. като лекарствен продукт. Излагат се съображения, че са представени всички необходими данни продуктът да бъде класиран в искания от дружеството код 30049000. Иска се отмяна на ОТИ и връщане на преписката на административния орган за издаване на нова ОТИ, с която продуктът да бъде класиран с код по КН № 34009000. Представителят по пълномощие юрк. А. представя писмени бележки и претендира присъждането на разноските по делото.

Ответникът - директор на Агенция „Митници”, чрез процесуалните си представители юрк.Й. и юрк. Г. оспорва жалбата като неоснователна. Подробни съображения са развити в представените писмени бележки.Претендира присъждането на юрисконсултско възнаграждение.

Съдът, след като прецени поотделно и в съвкупност събраните по делото доказателства, доводите и становищата на страните, намира за установено от фактическа страна следното:

На 19.09.2012 г. [фирма] подава до Агенция „Митници” искане вх.№ 26СС/51 за издаване на Обвързваща тарифна информация за стока с търговско наименование „Т.” 250 mg филмирани таблетки. В кл. 8 от искането продуктът е описан както следва: двойно изпъкнали филм таблетки с кафяв цвят и специфичен мирис и състав: кух екстракт от „бабини зъби” /T. terrestris/, микрокристална целулоза, безводен колоиден силициев диоксид, повидон К 25 и други помощни вещества. Посочено е, че продуктът се прилага самостоятелно или в комплексна терапия: на определени форми на безплодие на мъжа; за увеличаване на либидото, силата и продължителността на ерекцията; при жени с климактеричен и посткастрационен синдром с изявени невровегетативни и нервнопсихически прояви. Отпуска се без лекарско предписание. С писмо от 25.06.2013 г. дружеството-жалбоподател внася корекции в кл.8 от искането, като пункт „Показания” добива следната редакция: Т. се използва в комплесно лечение на понижено либидо, импотенция /полова слабост/, безплодие при мъжа, при дислипопротеинемие /нарушение в обмяната на липидите/ за намаляване на общия холестерол и липопротеините с ниска плътност; при жени с климактеричен и посткастрационен синдром /състояние след оперативно отстраняване на яйчниците/ за облекчаване на изявени невровегетативни и нервнопсихически прояви. В кл.7 от искането е посочен код 30049000. Допълнително са представени копие от актуалната листовка с информация за потребителя, копие от актуалната вторична опаковка и копие от актуалната първична опаковка на продукта. Представено е и Разрешение за употреба на лекарствен продукт № II-1216 от07.12.2007 г., издадено от Изпълнителната агенция по лекарствата към Министъра на здравеопазването, с което е подновено Разрешение за употреба в Република Б. № II-6003/20.08.2002 г. за T. film coated tablet 250 mg. Към разрешението са приложени съответните приложения. В тях като лекарствено вещество е посочено „Сух екстракт от бабини зъби” /T. terrestris herba extractum siccum/. Посочен е съставът на продукта: Сух екстракт от бабини зъби – 250 mg; микрокристална целулоза – 287 mg; безводен колоиден силициев диоксид – 6,0 mg; П. К25 – 30 mg; К. – 40 mg; Талк -12 mg; Магнезиев стеарат – 5 mg.

Административното производство приключва с идаването на оспорената ОТИ № BG BG/2013/000114/ 06.08.2013 г., с която стоката с търговско наименование „Т.” 250 mg филмирани таблетки е класирана в код по КН № 21069092. В мотивите си административният орган е приел, че стоката не може да се класирана в посочената в

искането позиция 3004, тъй като съгласно представената актуална листовка, съпътстваща продукта и одобрена от Изпълнителната агенция по лекарствата, в нея не са посочени специфични заболявания или техните симптоми, при които продуктът трябва да се приема и да оказва лечебно въздействие, следователно не отговара на Допълнителна забележка /ДЗ/ 1 „а" към Глава 30. Също така е прието, че „активното вещество" или „растителният екстракт" трябва да има лечебни свойства за предотвратяване или лечение на специфични заболявания или техните симптоми, каквито съгласно приложените документи, конкретната стока не притежава, тъй като продуктът оказва благоприятно въздействие при самостоятелна употреба.

По делото са представени: ОТИ № DE 14404/12-1 от 31.10.2012 г. на Главна митническа служба – Х., в която Б. зъби (T. terrestris) – екстракт и листа в капсули е класиран в код 21069098; ОТИ № FR-P.-E 4 – 2008-003069 от 03.09.2009 г., на Генерална дирекция „Митници" – Ф., в която Т. Т. В. под формата на капсули е класиран в код 21069092; Регистрационно у-ние № UA/4050/01/01 от 04.08.2010 г., издадено от Министерството на здравеопазването на У., със съответните приложения, съгласно което „Т." 250 mg филмирани таблетки е пререгистрирано в У. за срок от 5 години като лекарствено средство; Удостоверение за регистрация П № 014043/18.09.2009 г., със съответните приложения, издадено от Министерството на здравеопазването на Руската федерация, съгласно което „Т." 250 mg филмирани таблетки е лекарствен препарат; Решение от 01.11.2011 г., със съответните приложения, издадено от Агенцията по лекарствата и медицинските средства на С., съгласно което „Т." 250 mg филмирани таблетки е регистрирано като лекарство.

По делото е изслушана комплексна съдебно-фармацевтична и митническа експертиза. Вещото лице-фармацевт, дава заключение, че: „Т." 250 mg филмирани таблетки е регистриран като лекарствен продукт от Изпълнителната агенция по лекарствата и фигурира в регистъра на разрешените за употреба лекарствени продукти в Б.; последното Разрешение от ИАЛ е от 05.11.2013 г. и е безсрочно; при приемане продуктът има определен терапевтичен ефект; видно от представените по делото листовка с информация за потребителя и копие от Разрешение за употреба на лекарствен продукт активното вещество „Сух екстракт от Б. зъби" има лечебни свойства за предотвратяване или лечение на специфични заболявания или техните симптоми; лечебното свойство се дължи именно на активното вещество, а не на допълнителните вещества; активното вещество е разпределено равномерно по 250 mg във всяка филмирана таблетка. В съдебно заседание на 26.02.2014 г. същото вещо лице заявява, че: с продукта са правени клиничини изпитания през 80-те години на миналия век, които са дали положителен резултат, като продуктът се е изписвал с рецепти при понижено либидо, за други болести експертът заяви,че не знае; Една и съща активна съставка може да се класира и като лекарство и като хранителна добавка в зависимост от дозата, която се отпуска като еднократен и денонощен прием; в Б. е приет за лекарство, тъй като е минал сложна процедура и специалистите са го класирали като лекарство.

Вещото лице – експерт по митническа и външнотърговска дейност дава заключение, че: съгласно правилата за тарифно класиране в КН „Т." 250 mg филмирани таблетки не е лекарствен продукт, а е хранителна добавка, тъй като за постигане на лечебен ефект Т. се прилага заедно сдруги препарати; „Т." 250 mg филмирани таблетки следва да се класира в позиция 2106 и в тази връзка определения код в атакуваното Решение на Агенция „Митници" е определен правилно.

При така установените факти, като извърши по реда на чл.168, ал.1 АПК цялостна проверка за законосъобразността на оспорения административен акт на всички основания по чл.146 АПК, Административен съд София-град достигна до следните правни изводи:

Жалбата е процесуално допустима като подадена в законоустановения срок от активно легитимирано лице, имащо правен интерес от оспорването на процесната заповед.

Разгледана по същество жалбата е неоснователна.

Съгласно чл. 23, ал. 1 от ЗМ митническите органи издават с решение по чл. 19 обвързваща тарифна информация или обвързваща тарифна информация за произхода на стоките при писмено искане при условия и по ред, определени в правилника. Съгласно чл. 33, ал. 1 от ППЗМ обвързващата тарифна информация се издава от директора на Агенция „Митници" или упълномощено от него лице в срок не по-дълъг от 90 дни от датата на получаване на молбата. Със заповед № ЗАМ 483 от 05.10.2010 г. директорът на Агенция „Митници" е делегирал на Б. Б., в качеството му на заместник директор на Агенция „Митници", правомощието да подписва ОТИ, издавани съгласно чл. 12 от Регламент (Е.) № 2913/92 г. и чл. 23 от ЗМ. Обжалваната ОТИ е издадена от заместник директора на Агенция „Митници" Б.Б., от което следва, че е издадена от материално компетентен орган в кръга на предоставените му правомощия, в предписаната от Регламент № 2454/93 форма и съдържа реквизитите,посочени в чл.59,ал.2 от АПК.

Съгласно чл.12, § 1 от Регламент (Е.) 2913/92 при писмено заявление и в съответствие с процедурата на комитета, митническите органи издават обвързваща тарифна информация. В чл. 20, § 3, б."а" от този регламент е предвидено, че митническата тарифа на Европейските общности включва Комбинираната номенклатура на стоки. Съгласно чл.1, § 2 от Регламент (Е.) № 2658/87 на Съвета Комбинираната номенклатура включва: а) номенклатурата на Х. система; б) подраздели на Общността към тази номенклатура, наричани „КН подпозиции" и в) предварителни разпоредби, допълнителни глави или раздели с бележки и бележки под линия, отнасящи се до КН подпозициите. Чл. 3, § 1 от този Регламент определя, че всяка подпозиция от КН има осемцифров кодов номер, като първите шест цифри са кодовите номера, отнасящи се до позициите и подпозициите от номенклатурата на хармонизираната система, а седмата и осмата цифра обозначават подпозициите от КН.

Спорът по делото е по кой тарифен код от Комбинираната номенклатура следва да бъде класиран продуктът, предмет на процесното ОТИ – тарифна позиция "30049000", по която е деклариран от [фирма] или тарифна позиция "21069092", по която е класиран от митническия орган.

Оспорената ОТИ е мотивирана от правна страна с „Общи правила 1 и 6 за тълкуване на Комбинираната номенклатура" и „допълнителна забележка 5 към глава 21", както е посочено също така, че продуктът не се класира като медикамент за продажба на дребно от позиция 3004, тъй като не са изпълнени условията на допълнителна забележка 1, б.„а" към глава 30 – не са посочени специфични заболявания или техните симптоми, при които продуктът трябва да се приема и да оказва лечено въздействие и на обяснителна бележка към допълнителна забележка 1 на глава 30 на Общите разпоредби на Обяснителните бележки към КН - активното вещество или растителният екстракт не притежава лечебни свойства, тъй като продуктът оказва благоприятно въздействие при самостоятелна употреба.

Съдът на Европейския Съюз има константна практика относно определяне на критериите за класиране на продуктите по КН. В т.17 от Решение от 18.07.2007 г. по дело С-142/06 се казва, че забележките, които предхождат главите от Общата митническа тарифа, както обяснителните бележки към номенклатурата на Съвета за митническо сътрудничество, всъщност представляват важни средства за гарантиране на еднаквото прилагане на тази тарифа и в това си качество предоставят годни способи за нейното тълкуване. Съгласно т. 19 от Решение от 05.04.2001 г. по дело С-201/99 „Решаващият критерий за класирането на стоките трябва да се търси в техните обективни характеристики и свойства, както са определени в текста на релевантната позиция по КН". Този принцип е доразвит в т.15 от Решение от 28.10.2010 г. по дело С-423/09: „Според трайната съдебна практика, в интерес на правната сигурност и улесняването на проверките, решаващият критерий за тарифното класиране на стоките по правило трябва да се търси в техните обективни характеристики и свойства, определени в текста на позицията от КН и на бележките към разделите или главите". Предназначената употреба на продукта може да бъде обективен критерий за класирането ако тя е присъща на продукта и тази присъща характеристика може да бъде изведена въз основа на обективните качества и свойства на продукта / Решение от 16.09.2004 г. по дело С-396/02 – т.22/.

Между страните няма спор, че „Т." 250 mg филмирани таблетки съдържа сух екстракт от билката „Б. зъби" / tribulus terrestris/ и други помощни вещества. Съгласно т.1 от Общите правила за тълкуване на Комбинираната номенклатура „текстът на заглавията на разделите, на главите или на подглавите има само индикативна стойност, като класирането се определя законно съгласно термините на позициите и на забележките към разделите или към главите и съгласно следващите правила, когато те не противоречат на посочените по-горе термини на позициите и на забележките към разделите или към главите." Точка 6 от същите правила предвижда, че „класирането на стоките в подпозициите на една и съща позиция е нормативно определено съгласно термините на тези подпозиции и забележките към подпозициите, както и, mutatis mutandis, съгласно горните правила, при условие че могат да се сравняват само подпозиции на еднакво ниво. Освен при разпоредби, предвиждащи обратното, за прилагането на това правило се вземат предвид и забележките към разделите и главите." В Допълнителна забележка 1 към глава 30 – Фармацевтични продукти, са изложени изискванията за класиране на лекарствени препарати на растителна основа в код 3004 - върху етикета, опаковката или листовката с начина на употреба трябва да се съдържат следните указания: а) специфичните заболявания или техните симптоми, при които трябва да се прилагат; б) концентрацията на активно вещество или активните вещества, които съдържат; в) дозировка и г) начин на приложение. В представената листовка с информация за потребителя, одобрена от Изпълнителната агенция по лекарствата, са дадени следните данни: „Т. е растителен продукт, който съдържа сух екстракт от надземната част на растението tribulus terrestris (Б. зъби). Т. стимулира функциите на половата система, повишава либидото, увеличава силата и продължителността на ерекцията, повлиява благоприятно липидната обмяна, притежава хормон-балансиращ ефект и при жени облекчава климактеричните симптоми. Т. се използва в комплексно лечение на понижено либидо, импотенция (полова немощ), безплодие при мъже; при дислипопротеинемия (нарушения в обмяната

на липидите) за намаляване на общия холестеролилипопротеините с ниска плътност; при жени с климактеричен и посткастрационен синдром (състояние след оперативно отстраняване на яйчниците) за облекчаване на изявени невровегетативни и нервнопсихични прояви". Тази информация в съкратен вид е възпроизведена и върху опаковката на продукта. От горното е видно, че „Т." 250 mg филмирани таблетки не отговаря на изискванията на Допълнителна забележка 1 „а" към Глава 30 – не са посочени специфични заболявания или техните симптоми, при които трябва да се прилага. Освен това продуктът не съответства и на Допълнителна забележка 1 към Глава 30 от Обяснителните бележки към Комбининарата номенклатура на Европейските общности, където е въведено изискването, че „активните вещества трябва да имат лечебни свойства за предотвратяване или лечение на специфични заболявания или техните симптоми", т.е. активното вещество или растителният екстракт трябва да имат самостоятелно лечебно въздействие. В представените документи дружеството изрично е декларирало, че продуктът се използва за „комплексно лечение", като самостоятелната му употреба оказва само „благоприятно въздействие" или „облекчаване", т.е. той няма самостоятелно лечебно действие. В тази насока заключението на вещото лице-фармацевт показва известно различие. Според нея една и съща активна съставка може да се класира и като лекарство и като хранителна добавка в зависимост от дозата, която се отпуска като еднократен и денонощен прием. Експертът обаче не конкретизира дозата в процесния продукт към коя категория следва да се отнесе. Съдът намира, че в настоящия случай класирането на продукта следва да се извърши въз основа на писмените доказателства, представени от самия жалбоподател, и изискуеми съгласно Допълнителна забележка 1 към глава 30 – Фармацевтични продукти, изискващи върху етикета, опаковката или листовката с начина на употреба трябва да се съдържат определени указания. Тези указания, посочени в представинете листовка с информация за потребителя и опаковка на продукта, сочат, че „Т." 250 mg филмирани таблетки не следва да се класира като лекарствен продукт с код 3004. Съдът кредитира изцяло заключението на вещото лице-митнически експерт, което е съобразено с критериите за класиране по КН, с класирането на сходни продукти - екстракт от Б. зъби - в 15 държави от ЕС с код 2106.

Въз основа на критериите по т.1 и т.6 от Общите правила за тълкуване на Комбинираната номенклатура административният орган правилно е класирал „Т." 250 mg филмирани таблетки на позиция 2106 – продуктът не е специфично упоменат, нито включен някъде другаде в КН, подпозиция 2106 90 – „други", т.е. отнася се до продукти, невключени в предходните позиции, и код по КН 2106 90 92 – продукти, несъдържащи

млечни мазнини, захароза, изоглюкоза, глюкоза, скорбяла или нишесте или съдържащи тегловно по-малко от 1,5 % млечни мазнини, по-малко от 5 % захароза или изоглюкоза, по-малко от 5 % глюкоза или скорбяла или нишесте.
Неоснователни са доводите на жалбоподателя, че след като Изпълнителната агенция по лекарствата е регистрирала продуктът като лекарствен, то следва да бъде класиран в код 3004.
Съгласно Общите разпоредби на Обяснителните бележки към Комбинираната номенклатура на Европейските общности – Глава 30 „Фармацевтични продукти" – „Описанието на даден продукт като медикамент в законодателството на Общността (различно от това, което се отнася за класирането в Комбинираната номенклатура), в националното законодателство на страните-членки или във всяка фармакопея, няма определящо значение за класирането в тази глава." Горното се отнася и до представените от жалбоподателя удостоверения за регистрации на подукта като лекарствен в У., Руската федерация и С., които държави дори не са членки на ЕС.
Въз основа на гореизложеното съдът намира, че жалбата е неоснователна и следва да бъде отхвърлена.
При този изход на делото, своевременно направеното искане от процесуалните представители на ответника в проведеното открито заседание на 26.03.2014г., когато е даден ход на устните състезания, и на основание чл.143, ал.4 АПК, на ответника е дължимо присъждането на юрисконсултско възнаграждение в размер на 150 лева.

Така мотивиран и на основание чл. 172, ал. 2, предл. второ АПК, Административен съд София - град ,Първо отделение, 20 състав.

Р Е Ш И:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на [фирма] срещу Обвързваща тарифна информация /ОТИ/ № BG BG/2013/000114, издадена от зам. директора на Агенция Митници, предоставена по отношение на стоката „Т." 250 mg филмирани таблетки, като същата е класирана по Комбинираната номенклатура /КН/ с код 21069092.
ОСЪЖДА [фирма], ЕИК:[ЕИК], със седалище и адрес на управление [населено място], [улица], да заплати на Агенция „Митници" разноски по делото в размер на 150 /сто и петдесет/ лева
Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд,в 14 дневен срок от съобщаването му на страните.
Препис да се изпрати на страните.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪДИЯ: