

Протокол

№

гр. София, 06.03.2024 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 65
състав, в публично заседание на 06.03.2024 г. в следния състав:
СЪДИЯ: Ванина Колева

при участието на секретаря Ирена Йорданова, като разгледа дело номер **7483** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

След спазване на разпоредбите на чл. 142, ал. 1 ГПК, във връзка с чл. 144 от АПК, на именното повикване в 11,47 часа се явиха:

ЖАЛБОПОДАТЕЛЯТ, „МИЛКИ ГРУП БИО“ ЕАД, редовно уведомен, представлява се от адв.Ж., редовно упълномощена, с пълномощно по делото.

ОТВЕТНИКЪТ, ДИРЕКТОРЪТ НА ТД МИТНИЦА БУРГАС, редовно уведомен, представлява се от юрк. Д., редовно упълномощен с пълномощно от днес, и юрк. Л. , редовно упълномощена, с пълномощно от днес.

ВЕЩОТО ЛИЦЕ, А. Г. К., редовно уведомена, явява се лично.

СТРАНИТЕ /поотделно/: Да се даде ход на делото.

СЪДЪТ намира, че не са налице процесуални пречки за даване ход на делото, поради което

ОПРЕДЕЛИ:
ДАВА ХОД НА ДЕЛОТО

ДОКЛАДВА, че няма внесен депозит от жалбоподателя в размер на 200 лева.
АДВ. Ж.: Моля за възможност да представя справка.

ДОКЛАДВА заключението на вещото лице постъпило на 17.01.2024 г., в срока по чл. 199 ГПК.

СТРАНИТЕ/поотделно/: Нямаме възражения по изслушване на заключението.

СЪДЪТ ПРИСТЪПВА към ИЗСЛУШВАНЕ на вещото лице, което е със снета поделото самоличност и го ПРЕДУПРЕЖДАВА за наказателната отговорност по чл. 291 от НК за даване на невярно заключение.

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: – Предупреден съм за наказателната отговорност по чл.291 НК. Поддържам заключението, което съм представил в срок.

АДВ. Ж.: Какво представлява шортънинг?

ЕЩОТО ЛИЦЕ: Шортънинг не е вид мазнина, а е свойство на мазнината да скъсява глютеновата молекула.

АДВ. Ж.: Шортънинг само в твърдо състояние ли е?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Познати са различни видове шортънинг , в зависимост от предназначението, има течно, твърдо и на гранули.

АДВ. Ж.: Като се каже, че мазнината е твърда или течна, дали е достатъчно да се каже, че мазнината е шортънинг?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Не е достатъчно, както има видове масла, така има и видове шортънинг, би следвало да се вземе предвид и химическият състав на продукта, температурата му на топене, йодно число. Тези характеристики, които определят маслата. За шортънингите нямам информация да съществуват референтни стойности.

АДВ. Ж.: Начинът да се определи видът на кристалната структура е ренгенова дифракция и клонираща диференциална калгометрия. Това са методи, по които следва да се изследва една мазнина, за да се определи кристалната структура?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ : Р. дифракционен анализ е един от методите на ренгенов структурен анализ.

АДВ. Ж.: Няма други въпроси.

ЮРК. Л.: Олеиновите киселини наситени ли са или ненаситени, те твърди или течни са, и за стеариновите киселини да обясните?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Олеиновите мастни киселини имат течна консистенция, и са наситени. Стеаринът е твърда мазнина, те не са наситени.

Насищането на ненаситените мазнини става чрез хидрогениране, чрез насищане с водородни атоми, а ненаситените съдържат двойно връзки и затова те са ненаситени, липсват водородни атоми.

ЮРК. Л.: В случая маслото не е било хидрогенирано, палмитиновата мазнина какво представлява?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Палмитиновата мазнина е различен вид мазнина. Въпросите са подвеждащи. Не са коректно поставени.

ЮРК. Л.: Казвате, че се съдържат в палмовото масло?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Това са мастни киселини, които се съдържат в палмовото масло.

ЮРК. Л.: Те са наситени или ненаситени? Кои са 50 процента наситени мастни

киселини?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Палмитиновата е наситена, стеариновата е наситена, олеиновата е ненаситена, линолеовата е ненаситена, когато се сумират палмитиновата и стеаринова приблизително по 50 процента дават..

ЮРК. Л.: От къде правите извода, че се касае за хомогенен продукт?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Процесният продукт е претърпял обработка с цел обезмирисяване, обезцветяване и дезодориране, след което е хомогенизирана получената смес и се е получила еднородна смес чрез разбъркване. Това са процеси, през които е минало, преминавайки обработката е хомогенизирано.

ЮРК. Л.: Рафиниране, избелване, дезодориране водят ли до хомогенен продукт?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Тези процеси се извършват при висока температура, при която маслото се втечнява, от твърдо става течено, след което се охлажда за да придобие твърда консистенция, за да се пакетира и транспортира.

ЮРК. Л.: Рафиниране, избелване, дезодориране и обезмерисяване водят до хомогенност на продукта?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Продуктът не е от течна или твърда фаза, това е твърдо масло, то има температура на топене и на тази температура то става течено, при тези процеси то се подлага на високи температура и се втечнява за да може целият обем да се обработи, ако е твърда фазата едни участъци ще са обработени, други не.

ЮРК. Л.: Посочена ли е температурата на топене на палмова мазнина?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Имам извадка от кодекс „Елементарис““. За палмовото масло е 50-55 градуса по целзии

Вещото лице показва таблицата на съда с референтните стойности на палмовото масло.

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: ЦМЛ не е изследвала този показател. Точката на топене е 35 градуса според протокола на SGS. Точката на топене е дадена референтите стойности е дадена в стандарт 16321, там са посочени по – високи градуси. При по – високи градуси се топят хирдогинираните мазнини. В експертната има техническа грешка.

ЮРК Д.: От къде черпите информацията, че следва да бъде такъв грамаж пробата, размерът за изследване с пенетрометър, никъде не е посочено?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: В американския стандарт е записан грамажът да пробата, която следва да се изпитва за пенетрация, и при едно посещение в ЦМЛ видях контейнера, в който се извършва пенетрацията в самата лаборатория и от там изведох този извод.

ЮРК. Л.: По стандарта 1660 е посочено, че когато пробата е с грамаж до 449 грама изследването може да стане директно, когато е по – голямо се използва отделен контейнер.

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Не съм съгласна с тази констатация. Контейнерът, който се използва в ЦМЛ е с размери на малка чашка, там не е възможно да се направят три пробождания на съответното разстояние, за да се усредни показателят и да се изчисли.

ЮРК. Л.: Правили ли сте анализ по други дела за пенетрация? Присъства или ли сте?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Не съм правила такива анализи, не съм присъствала, отказвала съм да участвам в такива измервания.

По американския стандарт пробата, която е разтопена при 70 градуса с цел изтриване на паметта на кристалите, след това трябва бавно да се охлажда, според американския стандарт при температура на 25 градуса в продължени на 48-72 часа. Тя трябва бавно и спокойно да се охлади, за да може кристалите да се наредят и получената охладена проба да има хомогенен състав и да не се разслоява, както твърдят в ЦМЛ. При вземане на проба, при предишни дела, отделих в една чаша около 150 грама и вкъщи го разтопих, не мога да твърдя, че този опис е по стандарти. След 24 часа до към 30 часа пробата беше много мека, тя остана без да се пипа, мести или поклаща, след толкова денонощия пробата доби консистенция на свинска мас, с такава подобна твърдост, нито беше разслоена, нито беше обезцветена или оцветена по друг начин, беше в същия вид, в която я получих от Митницата.

Това ми даде основание да поддържам тезата си и твърдя, че този метод или не се провежда правилно или се измерва твърдостта на мазнината по – рано от колкото е необходимо.

ЮРК. Л.: Като сте назначени с други вещи лица по други дела, възвръща ли продуктът по другите дела в първоначалния си вид?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: От експертизите, които съм чела, не възвръща, но не съм присъства на такива проби. Не съм в състояние да остана там и да пазя пробата, и не съм сигурна, че тя няма да бъде компрометирана. Направих го вкъщи и видях, че не е така както се описва,

ЮРК. Д.: Описала сте, като алтернативен метод рентгеновата дифракция. Какво доказва този метод и дали доказва дали мазнината е претърпяла преработка? За органични вещества ли се ползва този метод или за неорганични?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Правих проучване и за други методи. За рентгеновата дифракция не е необходимо пробата да се стапя и охлажда, тя може да се изследва във вида, в който е продуктът, търговският продукт, това е едно от добрите качества на този метод. Рентгеновата дифракция може да даде информация за съдържанието и вида на мазнината, а не само за нейната твърдост. Дава информация и за вида и строежа на кристалите, които се съдържат в мазнината, което методът на пенетрация не може да даде и не може да определи вида на мазнината. Проучванията ми до тук водят, че в България няма акредитирана лаборатория за това. Направих запитване, но не съм получила отговор, това е лаборатория в Турция, която е кредитирана, това е „Евролаб“. Правих проучване за метод, който съм срещала в експертизите, това е диференциален сканиращ калориметър, с него работи турската лаборатория. Направих запитва в БАН, има лаборатория, която работи с този уред, до момента нямам отговор дали палмова мазнина може да се изпита с този уред. Допълнителна информация, която четох ме навежда на извода, че този метод не е подходящ за палмова мазнина, за растителни мазнини.

АДВ. Ж.: Известно ли ви е при избелване и дезодориране да минава през центрофуга?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Да, минава, през центрофуга. Минава и през филтри, където се

задържат излишните примеси, които не са необходими.

АДВ. Ж.: Може ли да се каже, че хомогенността на мазнината се дължи на центрофугирането?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Да, би могло.

АДВ. Ж.: Ц. част от процеса на рафиниране ли е?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Да, би трябвало да е част, един от уредите, през които минава.

АДВ. Ж. Нямам повече въпроси към вещото лице. Да се приеме заключението.

ЮРК. Л.: Нямам повече въпроси. Да се приеме заключението.

СЪДЪТ, счита, че следва да приеме представеното заключение, като безпристрастно и компетентно изготвено, то ще бъде ценено с крайния съдебен акт, поради което

ОПРЕДЕЛИ:

ПРИЕМА заключението на вещото лице.

ОПРЕДЕЛЯ ВЪЗНАГРАЖДЕНИЕ на вещото лице в размер на 848,55 лева, съгласно представената справка-декларация, 200 лева, от които да се изплати от внесения депозит. Издаде се РКО.

ЗАДЪЛЖАВА ответника в 7 –дневен срок от днес да представи доказателства за внесен депозит в размер на 224 лева, по сметка на АССГ, след което ще бъдат изплатени на вещото лице. В същия срок да се представят доказателства за внасянето им.

ЗАДЪЛЖАВА жалбоподателя в 7 – дневен срок от днес да внесени общо сумата от 425 лева по сметка на АССГ, след което ще бъдат изплатени на вещото лице. В същия срок да се представят доказателства за внасянето им.

ЮРК. Д.: Представям за сведение СХЕ по същия по вид дело, със същите страни. Представям заповед за компетентност на органа издал заповедта.

АДВ. Ж.: Това не е доказателство.

СЪДЪТ, по доказателствата

ОПРЕДЕЛИ:

ПРИЕМА за сведение представената СХЕ по адм дело № 4507/2021 г по описа на АССГ.

ПРИЕМА заповед № 601/20,05,2021 на директор на Агенция „Митници“.

СТРАНИТЕ /поотделно/: Няма да сочим други доказателства, нямаме доказателствени искания. Да се приключи събирането на доказателства.

СЪДЪТ счете делото за изяснено от фактическа страна, поради което

ОПРЕДЕЛИ:

ПРИКЛЮЧВА СЪДЕБНОТО ДИРЕНЕ
ДАВА ХОД ПО СЪЩЕСТВО.

АДВ.Ж.: Моля да уважите жалбата. Административният орган, за да издаде обжалвания административен акт се позовава на експертиза на митническата лаборатория. Искахме да се представят доказателства дали има проследимост на пробите. Това, което е изследвала Митническата лаборатория, дали може да бъде описано по протокол за вземане на проба № 310/05.12.2020 г.

Не оспорваме факта, че митническата лаборатория е извършила проба на два броя проби. Не оспорваме факта, че са получили два броя проби. Оспорваме, че това, което е изследвала митницата с митническата експертиза може да се отнесе към пробите взети по протокол № 310.

В документите от митницата, те представят доказателства от ЦМЛ, регистрационна карта, където няма описание, номера на проби, описани са пластмасови кутии, с етикет и оловни проби. Записано е придружаващ протокол за вземане на проба № 310/05.12.2020 г и номера на митническата декларация. По отношение на протокол № 310/05.12.2020 г. , в клетка 9 е записано, че дата на вземане на проба е 30.11.20.20 г. Описани са само три броя проби, по акта за вземане на проби са описани 5 броя проби. Не са описани номера на пломби, описано е, че са запечатани с оловни пломби. По отношение на записаното в експертизата на митницата, отразено е номерът на фитосанитарен сертификат, е отразен номер №М., в административния акт номерът на фитосанитарния сертификат е друг. В експертизата на митницата не са отразени нито коносаментата, нито сертификата за пробата. В административния акт и в митническата експертиза не са описани номера на контейнера. Има протокол за вземане на проба, която няма описание на митническа проба, има описание на номер на контейнер и митническа декларация. По отношение на записаното в протокола за вземане на проба, да присъствал е наш служител, няма възражения по вземането на пробите, той не ги маркира, нито ги означава. Това не означава , че е извършен анализ от митническата лабораторна експертиза по този протокол. Митницата твърди, че палмовото масло в суров вид е в две фракции – течна и твърда, след рафиниране остава в течна и твърда. Това не е вярно. Вещото лице е записало, че след рафиниране то е полутвърдо и представлява хомогенна маса. Това произтича от процеса на рафиниране. Част от процеса на рафиниране при дезодориране и избелване на палмовото масло е преминаване на масло, когато е разтопено през две високи центрофуги. След което палмовото масло се охлажда до температура годно за опаковане и то изстива и тогава се добива тази едрозърнеста структура. МЛЕ говори, че понеже кристалите не били едри, а били фини, това означавало, че мазнината била с „бета прим“ кристална структура. Митницата не може да докаже, че е с такава структура. Консистенцията не е определяща за вида на кристалите. П. шортънинг не е вид мазнина. Шортънинг може да се получи от всеки вид мазнина. Шортънинг идва от думата short и означава къс, и означава скъсяване. Това е свойството на мазнината да скъсява глутеновата молекула. Има течен, твърд и на гранули шортънинг. Не може по консистенция да се определи дали мазнината е шортънинг. Митницата е записала ,че

мазнината е имала твърдост 110 грама на кв. см. Записано е, че референтните стойности, предполагаеми, т.к лабораторната експертиза се основава на лекция на Б. университет, е записано, че за текстурираната мазнина референтните стойности са от 207- 824, а стойността, получена в митническата лаборатория, е 110. Като я разпопили не можело да се определи, значи отговаря на референтните стойности за нетекстурирани мазнини. Няма мазнини лесни за мазани, това не е обоснована дефиниция.

Митническата лабораторна експертиза, с оглед липсата на проследимост на пробата има вече практика по дело № 5755/2023 г. по описа на ВАС, митницата не може да докаже проследимост на пробите и ВАС остави в сила отменителното решение на АССГ, че митницата не доказва, че извършената от тях МЛЕ се отнася за проби, взети по протокол за вземане на проби.

Митницата не е доказала че това, което е изследвала може да се отнесе към проби по протокол № 310. Изслуша се СХЕ, която казва, че след рафиниране мазнината е полутвърда хомогенна структура. Опровергава твърдението на митницата , че мазнината е в две фракции, течна и твърда.

Представеното по друго дело становище, няма как съдът да се позовава на него, за да се компрометира приетата експертиза. Моля да се уважи жалбата. Моля да се присъдят разноски за държавна такса 50 лева, адвокатски хонорар в размер на 1740 лева и разноски за извършените експертизи.

ЮРК. Л.: Моля да оставите жалбата без уважение като неоснователна и да потвърдите обжалваното решение като правилно и законосъобразно. Предмет на спора е дали палмовата мазнина, внесена от жалбоподателя е претърпяла текстуриране или се касае за палмова мазнина, която следва да се класифицира по позиция 1511 от комбинираната номенклатура. МЛЕ е изготвена от ЦМЛ и изследвала мастнокиселиния състав на продукта, за да се установи дали се касае за палмово масло и е извършена пенетрация. Налице са различни видове шортънингт. В МЛЕ е посочено, че се касае за класифицирана палмова мазнина. Проведено е изследване чрез пенетрометър. Чрез първоначално стапяне и охлаждане на продукта е измерена неговата консистенция, след това същият не може да се върне в предходното си състояние. РАБ 66 бил изготвен само на база приложената лекция, моля да се има предвид, че методът се позовава както на лекцията така и на методът АОССС16-60. В този метод е посочено как следва да се интерпретират. Няма референтни стойности. Самите шортънинги се изработват по искане на клиента, като всеки вносител задава стойности и критерии. Промяната на консистенцията от полутвърда в твърда и кремообразна е свързана с промяната на кристалната структура на продукта. След извършване на текстурирането се променя и кристалната структура. Появяват се малки иглени кристали с голяма обща повърхност, които задържат течната фаза и пречат на продукта да бъде разслоен. Налице е текстуриране, правилно е направен извод, че същият не може да се класира в позиция 1511КН, а следва да попадне в позиция 1517 КН. В тази връзка е решението на СЕС , съгласно което митническите органи, с оглед на това , че извършват тарифно класиране , може да изберат подходящия метод , който да даде съответния резултат. Актът на акредитация е доброволен, а не

задължителен. Съгласно закона не се изисква акредитация за лаборатории, създадени с нормативен акт. ЦМЛ е създадена с устройствения правилник на Агенция Митници за извършване на анализи за коректно тарифно класиране на продукти. Могат да се разработят и съществуващи методи. Вещото лице, посочи че откритият метод от нея не може да установи дали е налице тесктуриране на продукта или не и че същият не е подходящ за органични продукти.

Моля да оставите жалбата без уважение и да потвърдите решението на административния орган като правилно. Моля за срок за писмени бележки. Моля да се присъди юрисконсултско възнаграждение и разноските за експертизите.

СЪДЪТ ДАВА ВЪЗМОЖНОСТ на страните да представят писмени бележки в 10 - дневен срок.

СЪДЪТ СЧЕТЕ ДЕЛОТО ЗА ИЗЯСНЕНО И ОБЯВИ, ЧЕ ЩЕ СЕ ПРОИЗНЕСЕ С РЕШЕНИЕ В СРОК!

Протоколът изготвен в съдебно заседание, което приключи в 12,46 ч.

СЪДИЯ:

СЕКРЕТАР: