

РЕШЕНИЕ

№ 5495

гр. София, 29.09.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 71 състав,
в публично заседание на 14.09.2021 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Георги Бозуков

при участието на секретаря Десислава В Симеонова, като разгледа дело номер **3687** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Образувано е по жалба на [фирма], [населено място], ул. „М. П. № 22А, ЕИК[ЕИК], представлявано от П. Д. П., ЕГН-[ЕГН], чрез адв. С. Ж., срещу Решение рег. N 32-89870/18.03.2021 г. на Директора на ТД „Ю. Морска“ в Агенция „Митници“, преименувана със заповед № ЗМФ-642/28.07.21 г. на Министъра на финансите в Териториална дирекция „Митница Б.“.

Жалбоподателят не е доволен и обжалва изцяло Решение рег. N 32-89870/18.03.2021 г. на директора на ТД „Ю. Морска“ в Агенция „Митници“ към MRN 20BG001007022794R2/01.09.2020 г., с което се променя тарифния номер, посочен за стоките в митническите декларации и се начисляват за досъбиране мито и ДДС, като намира същото за незаконосъобразно и иска да бъде отменено изцяло.

Жалбоподателят [фирма], редовно призован, се представлява от адв. Ж., която моли съдът да уважи изцяло подадената жалба. Счита, че решението е незаконосъобразно и следва да бъде отменено изцяло. Претендира разноси, които се изразяват в държавната такса, размер за възнаграждение на вещото лице и изплатения адвокатски хонорар. Моли за срок за писмени бележки.

Ответникът Директора на Териториална дирекция „Митница Б.“, редовно призован, се представлява от юрк. Д., който моли съдът да потвърди решението като правилно и законосъобразно, издадено без съществено нарушение. Моли за срок за писмени бележки.

СГП – редовно уведомена, не изпраща представител.

Съдът като взе предвид събраните по делото доказателства, намира за установено от

фактическа страна следното:

На 01.09.2020 г. с митническа декларация (МД) с MRN 20BG001007022794R2, [фирма], ЕИК[ЕИК] декларирало за режим допускане за свободно обращение стока с описание в елемент от данни (ел. д.) № 6/8 „RBD IFFCO HQPO 36/39 ПАЛМОВА МАЗНИНА В РАЗФАСОВКИ ОТ 20 КГ. - 45 320 КГ. За стоката в ел. д. № 6/14 „Код на стоката — код по Комбинираната номенклатура“/№ 6/15 „Код на стоката — код по Т.“ на МД е посочено 15119099 00. Съгласно данните в ел. д. № 3/19 на МД, [фирма] е определило за пряк представител по смисъла на чл. 18, § 1 от Регламент (ЕС) № 952/2013 [фирма], ЕИК[ЕИК]. Изпращач на стоката е ФГВ ИФФКО СДН Б.. М. (FGV IFFCO SDN BHD, М.). В ел. д. № 5/15 на МД „Код на държавата на произход“ е деклариран код - МУ М.. За стоката са представени и посочени в ел. д. на МД № 2/3 „Представени документи, сертификати и разрешения, допълнителни данни“ следните Документи:

- Търговска фактура, I. № 37653386 от 24.07.2020 г. на стойност 34 216.60 U., издадена от FGV IFFCO SDN BHD;

-Опаковъчен лист, № 37653386 от 24.07.2020 г., издаден от FGV IFFCO SDN BHD;

- Анализен сертификат от 24.07.2020 г., издаден от FGV IFFCO SDN BHD; Здравен сертификат № FSQD 0679275 от 23.07.2020 г., издаден от здравното министерство на М.;

Фитосанитарен сертификат № 0304135 от 22.07.2020 г., издаден от фитосанитарните власти на М.;

- Сертификат за произход № 026782 от 29.07.2020 г., издаден от Търговско промишлената палата на М. и Коносамент № М., издаден от М..

На основание чл. 188. буква а) от Регламент (ЕС) № 952/2013 е извършена документна проверка на стоката по представените и цитирани в е. д. 2/3 на МД с MRN 20BG001007022794R2 документи и данните от МД и не са установени несъответствия. На основание чл. 188, буква г) от Регламент (ЕС) № 952/2013, за целите на проверката на точността на данните, съдържащи се в МД с MRN 20BG001007022794R2, по отношение на тарифното класиране на стоката, от същата са взети проби за анализ. Пробите са взети от служител на [фирма], дружество извършващо качествен и количествен контрол на стоки в присъствие на прекия представител на декларатора и митнически служител, като са съставени Акт № 2-221 А от 03.09.2020 г. за вземане и разработване на средна проба и протокола за вземане на проба 186/03.09.20 г. /32-261248/08.09.20г.

Представител на декларатора е удостоверил с подписа си, че е присъствал при вземането на пробите и не възразява срещу начина на вземане, количеството, маркировката и осигуровката на пробата. Пробите са изпратени за анализ в Централна митническа лаборатория С. със Заявка за анализ или контрол № 186/03.09.2020 г.

Съгласно разпоредбата на чл. 194, § 1, втора алинея от Регламент (ЕС) № 952/2013 стоката е вдигната, като за нея са взети под отчет и заплатени дължими вземания, определени при прилагане на ставка за вносно мито 9 %, съответстваща на декларирания код по Т., а именно:

| | |
|--|------------------------------------|
| Взето под отчет и заплатено вносно мито, определено при прилагане на ставка 9 %, лв. | Взет под отчет и заплатен ДДС, лв. |
|--|------------------------------------|

| | |
|----------|-----------|
| 5 395,12 | 13 221,96 |
|----------|-----------|

Резултатът от извършената проверка, чрез вземане на проба за анализ от стоката, поставена под режим допускане за свободно обращение с МД с MRN 20BG001007022794R2 е документиран с Митническа лабораторна експертиза (М.) № 29 11.09.2020/07.01.2021 г. Последната е предоставена от Централна митническа лаборатория - С. с писмо рег. № 32-6984/08.01.2021 г. Съгласно т. 8 от експертизата е изразено становище, че „Въз основа на получените резултати и експертна оценка, в съответствие с термините и разпоредбите на глава 15 от КН може да се направи заключението, че изпитаната проба, с описание „RBD IFFCO Н. 36/39 Палмова мазнина в разфасовки от 20 кг“ представлява палмов шортънинг - препарат, съставен само от палмово масло или негови фракции, химически непроменени и получен чрез текстуриране“.

Във връзка с резултатите от М. № 29 11.09.2020/07.01.2021 г., от директора на Дирекция „Митническа дейност и методология“, Ц. С. е изразено становище с рег. № 32-11301/13.01.2021 г. относно тарифното класиране на стоката, поставена под режим допускане за свободно обращение с МД с MRN 20BG001007022794R2, а именно:

„Съгласно експертизите, анализирани проби с лаб. кодове №№ 6057 1007 20 и 6058 1007 20 представляват пластична до твърда маслена маса, при стайна температура 25°C, с хомогенна структура и гладка кремообразна текстура, термично стабилна, без разслояване.

На база проведените изследвания и цялостната експертна оценка, изпитаните проби от стоки с търговско наименование „IFFCO Н. 36/39“ представляват продукт - палмов шортънинг, съставен изцяло от палмово масло или негови фракции, химически непроменени, но получен чрез допълнителна крайна обработка за модифициране на кристалната структура т. нар. текстуриране, за влагане в различни хранителни продукти, например теста.

АО въз основа на правила 1 и 6 от Общите правила за тълкуване на КН на ЕС и предвид Обяснителните бележки към Хармонизираната система за описание и кодиране на стоките (ОБХС) за позиция 1517, стоките, с гореописаните обективни характеристики, класирал в код 1517 90 99 на КН, различен от декларирания. Предвид състава, приложимият Т. код бил 1517 90 99 90.

Декларираният в митническите декларации код от позиция 1511 на КН не бил коректен, тъй като тази позиция обхваща единствено палмовото масло и неговите фракции, сурови, дори рафинирани и химически непроменени. Анализирани стоки, обаче, представлявали продукт, съставен от палмово масло или негови фракции, които освен рафиниране са претърпели допълнителна необратима обработка, с цел модификация на кристалната структура, а именно текстуриране, който процес е специфично и единствено упоменат в ОБХС за позиция 1517, като допустим именно за стоките от позиция 1517 на КН ”.

На основание чл. 190, § 1, алинея първа от Регламент (ЕС) № 952/2013 резултатите от М. № 29 11.09.2020/07.01.2021 г. били валидни за цялото количество стока, поставена под режим допускане за свободно обращение с МД с MRN 20BG001007022794R2.

Във връзка с гореизложеното, на основание чл. 57, § 1 Регламент (ЕС) № 952/2013 г. и правила 1 и 6 от Общите правила за тълкуване на КН се твърди, че е установено, че коректното тарифно класиране на стоката от МД с MRN 20BG001007022794R2 в код по КН/код по Т. 1517 90 99 90, не съответствало на декларираното за същата, а именно: код по КН/код по Т. 1511 90 99 00.

На основание чл. 77, § 1, буква а) от Регламент (ЕС) № 952/2013г. за стоката от МД с MRN 20BG001007022794R2 възникнало вносно митническо задължение. На основание чл. 77, § 2 от Регламент (ЕС) № 952/2013г. митническото задължение възникнало на датата на приемане на митническата декларация, а именно 01.09,2020 г. Съгласно разпоредбата на чл. 85, § 1 от Регламент (ЕС) № 952/2013г., приложимата ставка за вноското мито било 16 %, съответстваща на установения за стоката код по КН/ код по Т. 15179099 90 към датата на приемане МД с MRN 20BG001007022794R2. При прилагане на ставка от 16% за вносно мито спрямо митническата стойност, определена на база декларираните за нея елементи с посочената по-горе митническа декларация, е определено митническо задължение в размер на 9 591,33 лв. (59 945.80 лв. x 16%).

На основание чл. 54, ал. 1 от ЗДДС във връзка с чл. 77, §1, буква а) от Регламент (ЕС) № 952/201 3г. и с чл. 77, § 2 от същия регламент на датата на възникване на митническо задължение възникнало задължение и за ДДС, а именно на 01.09.2020 г., на която дата е приета МД с MRN 20BG001007022794R2.

На основание чл. 55, ал. 1 от ЗДДС данъчната основа при внос по смисъла на чл. 16, ал. 1 от ЗДДС на стоката от МД с MRN 20BG001007022794R2 е в размер на:

| Митническа стойност, лв | Определено мито (A00), лв. | Разходи, свързани с вноса, лв. | Определена данъчна основа (кол. 1 + кол. 2 + кол. 3), лв. |
|-------------------------|----------------------------|--------------------------------|---|
| 1 | 2 | 3 | 4 |
| 59 945.80 | 9 591,33 | 768,90 | 70 306,03 |

Предвид данъчната ставка от 20 %, съгласно чл. 66, ал. 1, т. 2 от ЗДДС и на основание чл. 67, ал. 1 от същия закон задължението за ДДС при внос по смисъла на чл. 16, ал. 1 от ЗДДС на стоката от МД с MRN 20BG001007022794R2 било в размер на 14 061,21 лв. (70 306,03 лв. x 20%).

Сравнявайки размерът на дължимите вземания, който е взет под отчет и заплатен на база данните декларирани за стоката от МД с MRN 20BG001007022794R2 с този, който е установен след определяне за същата на нов код по КН/ код по Т. 15179099 90 било констатирано, че последният е с общо 5 035,46 лв. по-висок, както следва:

| Тип на вземане | Взет под отчет и заплатен размер на база декларираните данни, лв. | Установен размер, лв. | Установен размер за вземане под отчет и досъбиране, лв. (кол. 3 - кол. 2) |
|----------------|---|-----------------------|---|
| 1 | 2 | 3 | 4 |
| Мито (A00) | 5 395,12 | 9 591,33 | 4 196,21 |
| ДДС (B00) | 13 221,96 | 14 061,21 | 839,25 |

Със съобщение рег. № 32-18718/19.01.2021г., в изпълнение на разпоредбата на чл. 22, § 6 от Регламент (ЕС) №952/2013 г. във връзка с чл. 29 от същия регламент, на [фирма], ЕИК[ЕИК] са предоставени мотивите, на които се основава Решение на компетентния за произнасяне административен орган - директора на ГД Ю. морска, с което ще бъде постановен неблагоприятен за дружеството резултат, като на основание чл. 8, § 1 от Делегиран регламент (ЕС) № 2015/2446 е определен 30- дневен срок от датата на неговото получаване за предоставяне на становище. Към цитираното съобщение, на дружеството е предоставено и копие от М. № 29/11.09.20 г.

Във връзка с горесцитираното съобщение, в определения срок е изразено становище от [фирма], ЕИК[ЕИК] с писмо рег. № 32-62318/23.02.2021 г., а именно:

Жалбоподателят изразил мнение, че терминът текстуриране е упоменат само и единствено в обяснителните бележки към Хармонизираната система /ОБХС/, а те не са нормативен акт, според трайната национална и европейска съдебна практика. В тази връзка, Съдът на ЕС по дело С-198/15 в параграф 19 постановил, че „обяснителните бележки към КН, изработени от Комисията, съществено допринасят за тълкуването на обхвата на различните тарифни позиции, без обаче да имат задължителна правна сила (решения от 26 октомври 2006 г., Т. I., С-250/05, EU:C:2006:68I, т. 16 и от 20 май 2010 г., D. I/O, С-370/08, ЕС:С:2010:284, т. 30). Видно от цитираната съдебна практика на съда на ЕС, до този извод, че Обяснителните бележки към КН нямат задължителна правна сила, не се стига за първи път. В този смисъл съдът е доразвил тълкуването като е постановил, че „обяснителните бележки към същата комбинирана номенклатура не могат да променят обхвата на тарифните позиции от същата комбинирана номенклатура. В следствие на това съдържанието на обяснителните бележки трябва да отговаря на КН и не би могло да променя нейния обхват (решение от 27 ноември 2008 г., М., С-403/07, EU:C:2008:657. т. 48).

Видно от текста на самите Обяснителни бележки към Хармонизираната система:

Основните продукти, класирани в тази позиция са:

А) Маргаринът (различен от течния маргарин), които представлява пластична маса, обикновено жълтеникава, получена от мазнина или масло от растителен или животински произход или от смес от тези мазнини. Това е емулсия от типа вода в масло, която е претърпяла такава подготовка, че по вид, консистенция, цвят и други

качества да прилича на масло.

Б) Хранителните смеси или препарати от животински или растителни мазнини или масла или от фракции от различни мазнини или масла от настоящата глава, различни от хранителните мазнини и масла и техните фракции от N 15.16, като имитацията на свинска мас (наречена също в някои страни заместител на свинската мас), течния маргарин, както и продуктите, наречени "shortenings" (получени от масла или мазнини чрез текстуриране).

Жалбоподателят счита, че процесната стока не е нито маргарин, нито хранителна смес или препарат от животински или растителен произход или да е фракция от различни мазнини или масла, различни от тези, описани в N 15.16 на КН.

Във връзка с горното, от директора на Дирекция „Митническа дейност и методология“, Ц. С. е поискано и предоставено становище с рег. № 32-78754/09.03.2021 г. по отношение на тарифното класиране на стоката „Палмова мазнина IFFCO HQPO 36/39“, съдържащо следното обяснение:

„ Тарифното класиране на стоките се извършва въз основа на Общите правила за тълкуване на КН на ЕС, която представлява Приложение I към Регламент (ЕИО) № 2658/87 на Съвета относно тарифната и статистическа номенклатура и Общата митническа тарифа (включени в Част първа. Уводни разпоредби. Раздел I на КН) и съобразно термините на позициите и подпозициите на КН, както и забележките към разделите и главите на същата.

Общите правила 1 и 6 за тълкуване на КН са неразделна част от КН на ЕС. Те са включени в Част I., Уводни разпоредби", които по силата на чл. 1 параграф 2, буква „в" на Регламент (ЕИО) № 2658/87 на Съвета, са елемент на самата КН, която е пряко приложимо законодателство във всички държави членки на ЕС. По силата на Правиш 1, класирането се определя законно на първо място съгласно термините на позициите и на забележките към разделите и главите. Правиш 6 урежда класирането на ниво подпозиции в рамките на една и съща позиция.

Общите правила за тълкуване на КН, според АО, са достатъчни мотиви и единствените възможни, които могат да послужат, за да обосноват класирането на стоки в кодове от КН на ЕС.

При извършване на тарифното класиране се вземат предвид и Обяснителните бележки към Хармонизираната система за описание и кодиране на стоките (ОБХС) и Обяснителните бележки към КН (ОБКН), които са признати от Съда на Европейския съюз средство за тълкуване на обхвата на позициите и подпозициите на номенклатурата. Обяснителните бележки представляват важни способи за гарантиране на еднаквото прилагане на Общата митническа тарифа и в това си качество могат съществено да допринесат за нейното тълкуване (вж. решения D. Dr. E.. C-35/93, EU:C: 1994:252, т. 21 и B. S. V. G. и P.. EU:C:2011:248. т. 92).

Съгласно постоянната съдебна практика на Съда на Европейския съюз, за да се гарантира правната сигурност и лесния контрол, решаващият критерии за тарифното класиране на стоките трябва по правило да се търси в техните обективни характеристики и качества, определени в текста на позицията по КН. както и в забележките към разделите или главите (Решение от 16 септември 2004 г. по дело DFDS. C 396/02. R.. стр. 18439. точка 27, Решение от 15 септември 2005 г. по дело I. T.. C 495/03, R.. стр. I 8151, точка 47 и

Решение от 8 декември 2005 г. по дело Р. Е., С 445/04. Р.. стр. 110721. точка 19).

В тази връзка, с М. са определени обективните характеристики на стоките, а именно те представляват пластична до твърда маслена маса, при стайна температура 25°C, с хомогенна структура и гладка кремообразна текстура, термично стабилна, без разслояване.

На база проведените изследвания и цялостната експертна оценка, изпитаните проби от стоки с търговско наименование „IFFCO HQPO 36/39" представляват продукт - палмов шортънинг, съставен изцяло от палмово масло или негови фракции, химически непроменени, но получен чрез допълнителна крайна обработка за модифициране на кристалната структура т. нар. текстуриране, за влагане в различни хранителни продукти, например теста.

Въз основа правила 1 и 6 от Общите правила за тълкуване на КН на ЕС и предвид ОБХС за позиция 1517, стоките, с гореописаните обективни характеристики, се класират в позиция 1517 „Маргарин; хранителни смеси ши препарати от животински или растителни мазнини ши масла ши от фракции от различни мазнини ши масла от настоящата глава, различни от хранителните мазнини и масла и техните фракции от № 1516", подпозиция 1517 90 „Други", код 1517 90 99 „Други".

Декларираният в митническите декларации код от позиция 1511 „Палмово масло и неговите фракции, дори рафинирани, но не химически променени " на КН не е коректен, тъй като тази позиция обхваща единствено пашовото масло и неговите фракции, сурови, дори рафинирани и химически непроменени.

Видно от установените с М. обективни характеристики на стоките, е че те са съставени изцяло от пашово масло и/ши негови фракции, които след процеса на рафиниране са допълнително обработени чрез специална кристализация и разбиване (разбъркване) с цел да се получи краен продукт с конкретно приложение за пекарски и сладкарски изделия, известен в технологиите като „шортънинг". Именно тази допълнителна крайна и необратима обработка, целяща да направи продуктите подходящи за специфично приложение ги различава от обикновените рафинирани палмови масла от обхвата на позиция 1511 и на основание правило 1 от Общите правила за тълкуване на КН на ЕС не позволява класирането им в нея.

В подкрепа на гореизложеното били и тълкувателните текстове в ОБХС за позиция 1517, в които се посочва, че позиция 1517 включва хранителните препарати, получени от една единствена мазнина (или от нейните фракции) или от едно масло (или от неговите фракции), които може да са хидрогенирани и които са били обработени чрез емулгиране, разбиване, текстуриране и др. Също така, като основни продукти, класирани в позиция 1517 се посочват и продуктите, наречени "shortenings", като се пояснява че те са получени от масла или мазнини чрез текстуриране. В допълнение, в ОБХС за позиция 1517 е предвидено, че от позиция 1517 се изключват единствено несмесените мазнини и масла, които са били само рафинирани, без понататъшна обработка.

Съгласно гореизложеното, стоките, представляващи палмов шортънинг, съставен изцяло от палмово масло или негови фракции, химически непроменени, но получен чрез допълнителна крайна обработка за

модифициране на кристалната структура т. нар. текстуриране, въз основа правила 1 и 6 от Общите правила за тълкуване на КН на ЕС и предвид ОБХС се класират в код 1517 90 99 на КН. "

По отношение на мотивите, изложени в съобщение с рег. № 32-18718/19.01.2021г., на които ще се основава вземането на решение за коректното тарифно класиране на стоката по МД с MRN 20BG001007022794R2, в писмо с рег. № 32-62318/23.02.2021 г. [фирма] също така заявява, че:

„ От друга страна, в Обяснителните бележки към Хармонизираната система се говори за масла и мазнини предварително обработени чрез текстуриране, което е видоизменение на текстурата или на кристалната структура В писмото не става ясно какво точно се твърди - промяна на текстурата и на кристалната структура. “

В тази връзка, от директорът на Дирекция „Централна митническа лаборатория" със служебна бележка, рег. № 32-82518/12.03.2021 г. е предоставено следното:

„ В текста на ОБХС за позиция 15.17 е посочено обработени чрез текстуриране (видоизменение на текстурата или на кристалната структура)... “. Двата термина се използват в технологията за производството на твърди пластични мазнини шортънинг и са взаимосвързани - от типа на желаната текстура с оглед влагането в конкретен хранителен продукт, се определя видът на кристална структура, която трябва да се образува при обработката на маслото. Според политехнически речник, терминът „текстура" означава: „структура, ред в разположението на микроскопични кристали". Следователно видоизменение на текстурата се получава при видоизменение на кристалната структура и обратното, поради което двете понятия са равностойни. “

Предвид гореизложеното АО приел мотивите, съдържащи се в писмо рег. № 32- 62318/23.02.2021 г. от [фирма], на които се основава несъгласието на дружеството за определяне на нов тарифен код за стоката по МД с MRN 20BG001007022794R2 за неоснователни, поради следното:

Тарифното класиране на стоката не се извършвало само и единствено на Обяснителните бележки към Хармонизираната система. Общите правила за тълкуване на КН са единствените и достатъчно възможни мотиви, които служат за да обосноват класирането на стоки в кодовете от КН на ЕС. Обяснителните бележки към Хармонизираната система (ОБХС), както и Обяснителните бележки към КН (ОБКП) само се вземат предвид при извършване на тарифното класиране и са признати от Съда на Европейския съюз средство за тълкуване на обхвата на позициите и подпозициите на номенклатурата.

Тарифното класиране на стоките се позовава на техните обективни характеристики и качества, определени в текста на позицията по КН, както и в забележките към разделите или главите. М. за стоката е изключително подробна и конкретна и безспорно с М. са определени тези обективните характеристики и качества на стоката.

Безспорно е доказано, че стоката с търговско наименование „IFFCO HQPO 36/39" представлява продукт - палмов шортънинг, съставен изцяло от палмово масло или негови фракции, химически непроменени, но получен чрез

допълнителна крайна обработка, т. нар. текстуриране, за влагане в различни хранителни продукти, например теста. С М. безспорно е доказано също така, че стоката е претърпяла допълнителна крайна и необратима обработка, целяща да я направи подходяща за специфично приложение и именно на основание на Общите правила за тълкуване на КН на ЕС, по конкретно на основание правило 1 от Общите правила за тълкуване на КН на ЕС, тази стока се различава от обикновените рафинирани палмови масла от обхвата на позиция 1511 на КН и не позволява класирането на същата в нея.

Твърдението на дружеството било в противоречие с тълкувателните текстове в ОБХС за позиция 1517, съгласно които:

- Позиция 1517 включва хранителните препарати, получени от една единствена мазнина (или от нейните фракции) или от едно масло (или от неговите фракции), дори хидрогенирани, които са били обработени чрез емулгиране, разбиване, текстуриране и др.

- Основни продукти, класирани в позиции 1517 са продуктите, наречени "shortenings" (получени от масла или мазнини чрез текстуриране).

- От позиция 1517 се изключват несмесените мазнини и масла, които са били само рафинирани, без понататъшна обработка.

Видоизменение на текстурата се получава при видоизменение на кристалната структура и обратното, като термините са взаимосвързани и равносилни. В резултат на прилагането на тази технология на производство е получен безспорно установения с М. факт, че продуктът е палмов шортънинг - препарат, съставен само от палмово масло или неговите фракции, химически непроменени и получени чрез текстуриране, което е видоизменение на текстурата или на кристалната структура.

Видно от гореизложеното, мотивите на [фирма], ЕИК[ЕИК], с които в писмо рег. № 32-62318/23.02.2021 г. се изразява несъгласие с тарифното класиране на стоката – „Палмова мазнина IFFCO HQPO 36/39“ по МД с MRN 20BG001007022794R2 не били възприети. Дружеството не оспорило определянето на анализирания с М. № 2911.09.2020/07.01.2021 г. стоката – „Палмова мазнина IFFCO HQPO 36/39“ по МД с MRN 20BG001007022794R2, като шортънинг. Предвид последното и Общите правила за тълкуване на КН и ОБХС, същата била с тарифно класиране в код по КН/код по о Т. - 1517 90 99 90.

Мотивиран от гореизложеното и на основание чл.19, ал.7 от ЗМ, във връзка с чл. 29 от Регламент (ЕС) № 952/2013 и чл.59, ат.1 от Административнопроцесуалния кодекс АО решил: на основание чл. 57, §1 от Регламент (ЕС) № 952/2013 г. и във връзка с правила 1 и 6 от Общите правила за тълкуване на КН на ЕС, предвид Обяснителните бележки към Хармонизираната система за описание и кодиране на стоките за позиция 1517 определил код по КН/ код по Т. - 1517 90 99 90 за стоката декларирана с описание „RBD IFFCO Н. 36/39 ПАЛМОВА МАЗНИНА В РАЗФАСОВКИ ОТ 20 КГ - 45 320 КГ “ и допусната за свободно обращение с МД с MRN 20BG001007022794R2 от 01.09.2020г.; на основание чл. 77, § 1, буква а) от Регламент (ЕС) № 952/2013 г. за стоката от МД с MRN 20BG001007022794R2 възниквало вносно митническо задължение. На основание чл. 77, § 2 от

Регламент (ЕС) № 952/2013 г. митническото задължение възниквало на датата на приемане на митническата декларация, а именно 01.09.2020 г.; на основание чл. 85, § 1 от Регламент (ЕС) № 952/2013 г., при прилагане на ставка за вносно мито 16 % от КН на ЕС за 2020 г., съответстваща на определения тарифен код за стоката от МД с MRN 20BG001007022794R2, спрямо митническа стойност 59 945.80 лв. определил вносно митническо задължение в размер на 9 591,33 лв. (девет хиляди петстотин деветдесет и един лв. и 33 ст.); на основание чл. 54, ал. 1 от ЗДДС във връзка с чл. 77, §1, буква а) от Регламент (ЕС) № 952/2013 г. и с чл. 77, § 2 от същия регламент на датата на възникване на митническо задължение възниквало и задължение за ДДС, а именно на 01.09.2020 г., която е дата на приемане на МД с MRN 20BG001007022794R2; На основание чл. 55, ал. 1 от ЗДДС определил данъчната основа при внос по смисъла на чл. 16, ал. 1 от ЗДДС за стоката от МД с MRN 20BG001007022794R2 в размер на 70 306,03 лв. (седемдесет хиляди триста и шест лв. и 3 ст.). Предвид данъчната ставка от 20 %, съгласно чл. 66, ал. 1, т. 2 от ЗДДС и на основание чл. 67, ал. 1 от същия закон определил задължение за ДДС при внос по смисъла на чл. 16, ал. 1 от ЗДДС за стоката от МД с MRN 20BG001007022794R2 в размер на 14 061.21 лв. (четирнадесет хиляди и шестдесет и един лв. и 21 ст.). На основание чл. 105, § 4 от Регламент (ЕС) № 952/2013 г. определил за вземане под отчет и досъбиране мито в размер на 4 196,21 лв. (четири хиляди сто деветдесет и шест лв. и 21 ст.). На основание чл. 56 от ЗДДС, във връзка с чл. 105, § 4 от Регламент (ЕС) № 952/2013 г. определил за вземане под отчет и досъбиране ДДС при внос в размер на 839,25 лв. (осемстотин тридесет и девет лв. и 25 ст.). На основание чл. 77, § 3 от Регламент (ЕС) № 952/2013 г. и чл. 83, ал. 1 от ЗДДС определил [фирма], като длъжник за заплащане на мито в размер на 4 196,21 лв. и на ДДС при внос в размер на 839,25 лв.

По делото е изготвена и приета съдебно-химическа експертиза.

При така установеното от фактическа страна се налагат следните правни изводи:

Жалбата е подадена в законоустановения срок от лице с правен интерес и е насочена срещу годен за обжалване административен акт, поради което е допустима.

Разгледана по същество, е основателна.

Оспореното решение изхожда от компетентен орган и е обективизирано в писмена форма.

Административният орган е издал обжалваното решение изцяло на базата на експертиза, направена в централната митническа лаборатория, становище на отдел „Митническа дейност и методология“ в Ц. и становище на отдел „Митническа дейност“. В тях е застъпено твърдението, че поради наличието на текстуриране на стоките, същите представляват - „палмов шортънинг“.

В случая обаче следва да се отбележи, че по делото е **приета, неоспорена от страните съдебно-химическа експертиза**, според която изследвания продукт представлява - палмова мазнина - рафинирана, избелена и дезодорирана, химически непромена като с нея се отрича продуктът да е претърпял друга обработка, включително да е модифициран - текстурирана. Вещото лице е отговорило и на въпроси, свързани с методите на митническата лаборатория, използвани за тяхната експертиза като е категорично, че изследването чрез пенетрация не може да докаже текстуриране на мазнината, тъй като не съществува утвърдена методология за подобно изследване, а изработената от митницата такава, за целите на тяхната експертиза, не отговаря на приложените по делото доказателства. Вещото лице е обяснило, че не съществуват референтни стойности, които да определят вида на мазнината според нейната твърдост и следва да се отбележи, че може да съществуват различни мазнини с подобна твърдост като тази на палмовата мазнина - например какаово масло, кокосово масло, животински мазнини. В тази връзка, използваният метод от митницата не е годен да докаже, че процесната стока е текстурирана, защото той се отнася само до измерване твърдостта на продукта, без да съществуват утвърдени и приети референтни стойности на проникване на пенетрометъра за различните видове мазнини.

Съдът взе предвид, че така нареченото „текстуриране“ е упоменато само и единствено в Обяснителните бележки към Хармонизираната система /ОБХС/, които действително не се нормативен акт според трайната национална и европейска съдебна практика. В тази връзка, Съдът на ЕС по дело C-198/15 в параграф 19 е постановил, че **„обяснителните бележки към КН, изработени от Комисията, съществено допринасят за тълкуването на обхвата на различните тарифни позиции, без обаче да имат задължителна правна сила (решения от 26 октомври 2006., Т. I., C-250/05, EU:C:2006:681, т. 16 и от 20 май 2010 г., D. I/O, C-370/08, EC:C:2010:284, т. 30)**. Видно от цитираната съдебна практика на съда на ЕС, Обяснителните бележки към КН нямат задължителна правна сила. В този смисъл съдът е доразвил тълкуването като е постановил, че **„обяснителните бележки към същата комбинирана номенклатура не могат да променят обхвата на тарифните позиции от същата комбинирана номенклатура”**. Вследствие на това **съдържанието на обяснителните бележки трябва да отговаря на разпоредбите на КН и не би могло да променя нейния обхват** (решение от 27 ноември 2008 г., , М., C-403/07, EU:C:2008:657. т. 48).

Митническите органи са разширили обхвата на тарифната позиция 1517 от КН като са добавили допълнителен критерии така нареченото „текстуриране“, което не е упоменато в КН и в забележките към нея, а в нея не фигурира и американския метод, който митницата е приложила за изследване на пробата.

Не се доказва твърдението на ЦМЛ, че изследваната проба не се втвърдява, а не става ясно и какво количеството изследвана проба е разтопявано, за да се определи времето на втвърдяване, защото в експертизата на Ц. не е указано количеството на изследваната проба. В същото време, използваният метод АОС Сс 16-60, чрез перитрометър може да даде резултат само по

отношение **определяне на пластичната деформация на пастообразни, кремообразни, полутвърди_и силновискозни проби, има се предвид** твърдостта на продукта, но не може да определя продукта като „шортънинг“.

Съдът кредитира заключението по изготвената съдебно-химическа експертиза, защото няма основание да се съмнява, че тя е изготвена от вещото лице по знания и съвест, същата не е оспорена от страните и е в унисон със събрания по делото доказателствен материал.

Предвид това съдът счита, че е налице съществено разминаване между изложеното в процесното решение и събраните по делото доказателства. Поради което съдът намира жалбата за основателна, а обжалваното решение за незаконосъобразно и като такова същото следва да бъде отменено.

С оглед изхода на производството основателна се явява претенцията на жалбоподателя за присъждане на разноски и същата следва да бъде уважена до размер на сумата от 1489 лв., от които 50.00 лева внесена държавна такса, 839 лева внесен депозит за възнаграждение на вещо лице и 600 лева действително заплатено възнаграждение на един адвокат, съгласно приложен договор за правна защита и съдействие.

Водим от горното и на основание чл.172 ал.2 от АПК съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ по жалба на [фирма], [населено място], ул. „М. П. № 22А, ЕИК[ЕИК], представлявано от П. Д. П., ЕГН-[ЕГН], чрез адв. С. Ж., Решение рег. N 32-89870/18.03.2021 г. на Директора на ТД „Ю. Морска“ в Агенция „Митници“, преименувана със заповед № ЗМФ-642/28.07.21 г. на Министъра на финансите в Териториална дирекция „Митница Б.“.

ОСЪЖДА Териториална дирекция „Митница Б.“, да заплати на [фирма], [населено място], ул. „М. П. № 22А, ЕИК[ЕИК], представлявано от П. Д. П., ЕГН-, сумата в размер на 1489 /хиляда четиристотин осемдесет и девет/ лева., представляваща направени по делото разноски.

Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

Съдия :