

РЕШЕНИЕ

№ 14926

гр. София, 16.08.2024 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Първо отделение 6 състав,
в публично заседание на 30.10.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Боряна Бороджиева

при участието на секретаря Елеонора М Стоянова, като разгледа дело номер **4509** по описа за **2021** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 - 178 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), вр. с чл. 220 от Закона за митниците (ЗМ).

Образувано е по жалба на „Милки Груп Био“ ЕАД, ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от П. П., чрез пълномощник адв.С. Ж. , със съдебен адрес: [населено място], [улица], срещу Решение № 32-123408/16.04.2021г.на директора на ТД“С. Морска“ (понастоящем митница В.), при Агенция“Митници“ към митническа декларация (МД) с MRN 20BG002005041386R4/23.10.2020г. С решението е коригирана посочената митническа декларация и след промяна на тарифния код, посочен за стоките в нея, са установени в тежест на жалбоподателя публични задължения за досъбиране (мито и ДДС), като са начислени и лихви за забава на основание чл. 114 от Регламент (ЕС) № 952/2013 на Европейския парламент и на Съвета от 9 октомври 2013 година за създаване на Митнически кодекс на Съюза (Регламент /ЕС/ № 952/2013), във вр. с чл.59, ал. 2 от Закона за данък върху добавената стойност (ЗДДС).

Жалбоподателят оспорва извършената промяна в тарифното класиране на стоката, описана като „палмова мазнина OKI brand - рафинирана, избелена и дезодорирана“, като вместо код [ЕГН], е определен код [ЕГН]. Твърди, че митническите органи са разширили обхвата на тарифната позиция 1517 от КН, като са добавили допълнителен критерий - т. нар. „текстуриране“, което не е упоменато в КН и в забележките към нея, нито в нея фигурира американския метод, който митницата е приложила за изследване

на пробата. Изразява несъгласие с констатациите и заключенията в извършената в Централна митническа лаборатория (ЦМЛ) експертиза, касаещи химическите и физическите характеристики на продукта, определящи го като „палмов шортънинг“. Възразява срещу използваният метод за изследване АОС Сс 16-60, който не бил приложим и не е посочен като приложим в самата митническа тарифа. В съдебно заседание чрез адв.Ж., поддържа становището, че по делото не е доказано, че стоката представлява палмов шортънинг и изготвената С. сочи, че стоката не е такава. Претендира отмяна на обжалваното решение и присъждане на разноски. В писмени бележки допълва аргументите си, като излага и че не е доказано, че извършеният анализ е за проби, взети от процесната стока и съответното експертизата на ЦМЛ не може да докаже, че се отнася за процесната стока.

Ответникът – директорът на ТД Митница В., чрез процесуалния си представител, юрисконсулт С. оспорва жалбата. В становище от 20.10.2023 излага подробни аргументи за нейната неоснователност. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение. В съдебно заседание поддържа становището, че стоката има добавена обработка, текстуриране или прекристализация и следва да бъде класирана по тарифен код 1517. Позовава се на решения на ВАС на РБ

От фактическа страна се установява следното:

На 23.10.2020г. „Милки Груп Био“ ЕАД е извършило внос с митническа декларация (МД) с MRN 20BG002005041386R4/23.10.2020г.

При вноса дружеството е декларирало в режим “допускане за свободно обращение” стока „палмова мазнина OKI brand - рафинирана, избелена и дезодорирана“, съответния брой колети, и тегло и посочен код по Т. [ЕГН], държава на износ М., деклариран произход М.. В преходни документи е вписана МД с MRN 20BG002002038117R4/17.10.2020г. за режим митническо складиране.

Митническата декларация е придружена със съответните документи: фактура, опаковъчен лист, коносамент, сертификат за произход, анализен сертификат, здравен сертификат, ЧМР, транспортни документи и фактури към тях, платежни нареждания.

От стоката, декларирана първоначално за режим „митническо складиране“ с митническа декларация MRN 20BG002002038117R4/17.10.2020г., са взети проби за проверка на тарифно класиране, за което е съставен Протокол № 100/23.10.2020г. Пробата е изпратена до ЦМЛ на Агенция „Митници“ за анализ. За резултатите от изследването е издадена Митническа лабораторна експертиза № 31_28.10.2020г./04.02.2021г.

Съгласно експертизата, анализираната проба представлява пластична до твърда маслена маса, при стайна температура 25°C, с хомогенна структура и гладка кремообразна текстура, термично стабилна, без разслояване, с млечно бял до бледо жълтеникав цвят и неутрален мирис на растително масло. Проведено е изпитване за определяне на консистенцията на продукта, чрез измерване с пенетрометър, съгласно стандартен метод АОС Сс 16-60, като консистенцията на изследваната проба има стойност характерна за пластични мазнини, шортънинги и маргарини. След разрушаване на структурата на пробата чрез стопяване и постепенно охлаждане при статични условия на стайна температура 25%, консистенцията се променя и не се възстановява в първоначална форма, като тази съществена промяна на консистенцията на пробата доказва, че продуктът OKI BRAND RBD PALM OIL е претърпял крайна обработка за модификация на кристалната структура или т.нар. текстуриране. Според експертизата изпитаната проба от стока с търговско наименование OKI BRAND RBD

PALM OIL представлява продукт – палмов шортънниг, съставен само от палмово масло и негови фракции, химически непроменени, но получен чрез допълнителна крайна обработка за модифициране на кристалната структура или т.нар. текстуриране, от видов теста.

Въз основа на резултатите от възложената митническа лабораторна експертиза е дадено становище тарифното класиране на стоките, предвид обективните им характеристики, въз основа на Общите правила за тълкуване на КН и съобразно термините на позициите и подпозициите на КН, както и забележките към разделите и главите на същата. При извършване на тарифно класиране се вземат предвид и Обяснителните бележки към Хармонизираната система за описание и кодиране на стоките (ОБХС) и Обяснителните бележки към КН, които са признати от Съда на Европейския съюз средство за тълкуване на обхвата на позициите и подпозициите на номенклатурата. Въз основа на правила 1 и 6 от Общите правила за тълкуване на КН на ЕС и предвид ОБХС за позиция 1517, стоката е класирана в код 1517 90 99 на КН, различен от декларирания. Определен е приложимият Т. код 1517 90 99 90. Посочено е, че декларираният в МД код от позиция 1511 на КН не е коректен, тъй като тази позиция обхваща единствено палмовото масло и неговите фракции, сурови, дори рафинирани и химически непроменени. Прието е, че анализираната стока представлява палмово масло, което освен рафиниране е претърпяло допълнителна необратима обработка за модификация на кристалната структура- текстуриране, който процес е специфично и единствено упоменат в ОБХС за позиция 1517, като допустим именно за стоките от позиция 1517 на КН.

Обобщено е, че корекцията на декларирания от „Милки Груп Био“ ЕАД код води до промяна и в дължимото за вноса мито, тъй като приложимият Т. код 1517 90 99 90 е със ставка на митото по отношение на трети страни в размер на 16,00 %. Предвид това и на основание чл. 101 от Регламент (ЕС) № 952/2013 и чл. 54, ал. 1 ЗДДС с оспореното Решение рег. № 32-320406/12.11.2020 г. за декларирания с посочената МД стоки с търговско наименование палмова мазнина OKI brand, , са определени публични задължения за мито и ДДС, ведно с лихвите върху тях

Горните факти и обстоятелства не са спорни и се подкрепят от документите, приобщени с административната преписка и приети в съдебното производство като доказателства по делото.

Във връзка с възраженията в жалбата, е представена Служебна бележка № 32-310154/23.10.2020г. от Директора на ЦМЛ към АМ е посочена методологията за изследване по метод АОС Сс 16-60, доказателства за калибриране на пенетрометра, послужил за изследването, както и по акредитацията на лабораторията.

По отношение на довода за липса на акредитация от ответника са представени документи за акредитация, Заповед № А 674/28.11.2022г., БСА рег. № 276/ЛИ от 11.09.2020г., Заповед № А 534/11.09.2020 г. и Заповед № А 535/11.09.2020 г. на Изпълнителна агенция „Българска служба за акредитация“.

Ответникът представя стандарт ISO 3961 Животински и растителни мазнини и масла, определяне на йодно число, който има статут на български стандарти е одобрен от ИД на БДС.

Представя се извлечение от електронната страница на производителя на палмова мазнина IFFCO.

По делото е допусната съдебно-химическа експертиза (С.), изпълнена от вещото лице

проф. д-р М. З.. Прието е първоначалното заключение (л.187 по делото). Експертът е дал своите отговори, основани на проверката и анализа на събраните доказателства. Предмет е предоставената проба, осигурена от Агенция Митници и получена в клона, в [населено място] , Приемно-предавателен протокол от 21.02.2022 г. по митническа декларация 20B000002005041386 K4; Протокол за взимане на проба 100/23.10.2020, пломба 00636995, изследвана в Акредитирана Лаборатория „Комихрис“. Пробата е сравнена с данните от Митническа експертиза и литературните данни. Вещото лице посочва, че получените резултати са сходни с тези на сертификационния лист от производителя, ЦМЛ и на литературните данни за палмово масло. По тези данни не може да се установи дали палмовото масло е подложено на допълнителна модификация или не, а само че съответства на литературните данни за състав и физикохимични показатели на палмово масло. Използваните от ЦМЛ методи за определяне показателите на твърдост, йодно число, температура на топене и мастнокиселинен състав са по стандартни методи по БДС .Те не могат да дадат отговор, какъв вид е мазнината (обработена допълнително или не). Те могат да докажат само, на базата на мастно киселинния състав, че продуктът е палмово или някакво друго масло.

Пробата при стапяне и следващо охлаждане до 22°C, първоначално е в два слоя - горен, полутечен и долен - твърд

Пробата не е оставена да предстои 48 ч, както е описано в АОС8 сс 16-60. На практика, при направени от нас опити, след повече от 48 ч се получава хомогенна маса. Обяснението, че продуктът след 48 ч е полутечен се обяснява със състава на палмовото масло. Според цитирани литературните данни за модификатори на кристализацията в липидни системи, в палмовото масло се съдържа 4-8% диглицериди. Наличието на диглицериди не влияе на мастно киселинния състав на палмовото масло, но забавя кристализацията му. Според цитиран източник отрицателният ефект върху скоростта на кристализацията е свързан с ниската скорост на образуване на центрове за кристализация на триглицеридите при наличие на диглицеридите. Съответните статии потвърждават, че основните триглицериди имат ниска смесимост по между си, което води до образуването на големи кристали, които се свързват по между си до още по-големи кристали /кълстери/, които придават пясъчлива структура на палмовото масло. Точно такъв вид има палмовото масло, което е предмет на изследване, преди да се разтопи, което се потвърждава и от изследването на продукта в ЦМЛ.

Окончателният извод от тези изследвания според вещото лице е, че палмовото масло, веднага след охлаждане е още полутечно и е необходимо по-продължително време /от 1 седмица до 1 м, в зависимост от условията/ за да изкристализира до тази твърда, пясъчлива структура, която се наблюдава във внесенния търговски продукт.

Становището му е, че по съществуващите известни методи не може да се докаже стоката дали е шортънинг или рафинирано палмово масло.

Според експерт по методиката на АОС8 сс 16-60 не може да се определи дали палмовото масло е текстурирано. Чрез тази методика може да се определи твърдостта на продукта, което има значение само за конкретно технологично приложение - влагане в хранителни продукти - фритюрни масла, маргарини, сладолед, млечни продукти и др.

Гореспоменатият метод (АОС8 сс 16-60) може да се използва само твърдостта на продукта, за технологични цели, както е указано в т. 4. Липсват референтни стойности

за доказване на модифициране на продукта, което е доказателство, че този метод не е предназначен за доказване на текстуриране. Вещото лице пояснява, че има и други методи за изследване на шортънинг - за мастно киселинен състав, йодно число, температура на топене, съдържание на влага и др., които са стандартизирани (БДС) и се използват за всички видове мазнини. Вероятно има и някакви референтни стойности за палмов шортънинг, които обаче не са известни на вещото лице. Няма обаче утвърдени и стандартизирани методологии за доказване на текстуриране, поради което няма и съответните международни и български стандарти. Разработената от ЦМЛ на базата на стандарт (АОС8 сс 16-60) и устен доклад не може да се използва, тъй като американският стандарт е за определяне на твърдост, но не допълнителна обработка - няма референтни стойности. Устният доклад няма никаква научна стойност. Позовава се на приложена документация към други съдебни дела между М. груп и Агенция Митници, по които е приложена декларация от завода производител (от Техническият директор Галих Сию), че този вид продукт е чисто рафинирано масло, което не е модифицирано и текстурирано.

Пояснява условия за избелване и дезодорация : избелването се извършва под вакуум -около 30-60 мм живачен стълб и температура 60-100°C, в зависимост от вида на мазнината , вида и количеството на избелващия агент. Дезодорацията се извършва при подобен на избелването вакуум и температура на дезодорация 240-270°C. Това зависи от възможностите на съответната апаратура. Дава заключение, че въз основа на предоставените документи по делото е видно, че липсват стандартизирани методики за определяне типа на мазнината, липсват всякакви конкретни референтни показатели, които да определят типа й. Не е цитирана методиката, по която е определена структурата на маслото. Приложените методики от ЦМЛ (на базата на АОС8 сс 16-60 и устен доклад), според вещото лице на практика са невалидни, тъй като не са валидирани и стандартизирани. Структурата на кристалите е определена визуално, вместо със съвременни инструментални методи. В писмо от Ръководителя на ЦМЛ А.Н. по други дела, по същия казус се признава , че методиките за определяне наличието на допълнителна обработка чрез определяне на пенетрацията не са валидирани и калибрирани, и съответно ЦМЛ не е акредитирана да извършва този анализ. Според вещото лице при това положение, експертната на ЦМЛ не може да се счита за валидна и няма никакви основания и доказателства, въз основа на които, продуктът, предмет на съдебния спор да се класифицира като допълнително модифицирано палмово масло, обозначено в случая като шортънинг.

При така установената фактическа обстановка съдът направи следните правни изводи: Жалбата е процесуално допустима, като подадена в срока по чл. 149, ал. 1 АПК, от активно легитимирано лице срещу подлежащ на съдебно оспорване индивидуален административен акт съгласно чл. 220, ал. 2 ЗМ.

Разгледана по същество, жалбата е неоснователна.

Контролът за законосъобразност по чл. 168 АПК не се ограничава с основанията, посочени от оспорващия, а съдът е длъжен въз основа на представените доказателства да провери законосъобразността на оспорения акт на всички основания по чл. 146 АПК.

Съгласно чл. 84, ал. 1 от Закона за митниците (ЗМ) за целите на прилагане на чл. 48 от Регламент (ЕС) № 952/2013 след вдигане на стоките митническите органи имат право да извършат последващ контрол чрез проверка на точността и пълнотата на информацията в декларациите и на придружаващите документи. Редът за

последващия контрол е регламентиран в чл. 84а и сл. ЗМ. Съгласно чл. 84а, ал. 2 ЗМ при последващия контрол се извършва проверка за законосъобразността на действията на проверяваното лице при прилагането на съответните режими, процедури и мерки на търговската политика, както и за изпълнение на задълженията му за заплащане на публичните държавни вземания, събирани от митническите органи. Проверката обхваща стоките, складовите наличности, счетоводните записи, търговската, счетоводната и друга документация на проверяваното лице, която е от значение за конкретния случай (чл. 84а, ал. 4 ЗМ). На основание чл. 101, § 1, вр. чл. 87 и чл. 29 от Регламент (ЕС) № 952/2013, вр. чл. 19, ал. 7, вр. чл. 15, ал. 2, т. 8 ЗМ компетентен да се произнесе при извършен последващ контрол е митнически орган в териториалната структура на Агенция „Митници“, където са възникнали фактите и обстоятелствата, изискващи вземането на решение, освен ако не е предвидено друго. В случая това е ТД Митница С. Морска (сега ТД Митница В.). Решението е издадено от директора на ТД Митница С. Морска, който има качеството на митнически орган и разполага с изискващата се за валидността на акта материалната и териториална компетентност.

Обжалваното решение е издадено в предвидената в чл. 59, ал. 2 АПК писмена форма, като съдържа всички изискуеми реквизити, включително подробно изложени фактическите и правни основания за доначисляване на публични задължения.

Не се констатира нарушение на процесуалните правила, които да са съществени, че да доведат до незаконосъобразността на акта. При извършената проверка по последващ контрол са изследвани проба от декларираната стока чрез извършване на експертиза в ЦМЛ с цел установяване на коректния Т. код, към който спада същата. На основание чл. 22, § 6 от Регламент (ЕС) № 952/2013, вр. чл. 8 от Делегиран регламент на Комисията (ЕС) 2015/2446 за изпълнение на Регламент (ЕС) 952/2013, дружеството-вносител е уведомено в хода на административното производство за мотивите, на които ще се основава решението на митническия орган, в това число, че следва установяване на публични задължения за вносни мита по подадената МД.

Що се отнася до възражението на жалбоподателя, за незаконосъобразност на решението, защото не било доказано, че анализирани проби са тези по процесната декларация следва да се има предвид, че в решението е уточнено, че пробите са взети от стоки, декларирани с декларация първоначално за режим „митническо складиране“, като процесната митническа декларация се явява документ за приключване на режим митническо складиране по посочената декларация. Видно и от акта за вземане и разработване на средна проба стоката е OKI BRAND RBD PALM OIL и в случай, че жалбоподателят счита, че стоките, предмет на процесния внос са различни от декларираните, в негова тежест е да докаже това свое твърдение.

Спорът се свежда до приложението на материалния закон и по конкретно дали внесената от „Милки Груп Био“ ЕАД стока OKI brand представлява палмово масло, каквато теза поддържа жалбоподател, при което следва да бъде класирана в позиция 1511, или същата представлява “палмов шортънинг”, т.е. палмова мазнина, претърпяла физическа обработка, без да се променя химическия състав, поради което следва да бъде отнесена в

позиция 1517 на КН, каквато теза поддържа митническият орган.

В случая са приложими Регламент № 952/2013, в Делегиран Регламент на Комисията (ЕС) 2015/2446 от 28 юли 2015 година за допълнение на Регламент (ЕС) № 952/2013 на Европейския парламент и на Съвета за определяне на подробни правила за някои от разпоредбите на Митническият кодекс на Съюза (наричан по-долу само Делегираният Регламент или Делегиран Регламент № 2015/2446) и Регламент за изпълнение (ЕС) 2015/2447 на Комисията от 24 ноември 2015 година за определяне на подробни правила за прилагането на някои разпоредби на Регламент (ЕС) № 952/2013 на Европейския парламент и на Съвета за създаване на Митнически кодекс на Съюза (наричан по-долу само Регламентът за изпълнение или Регламент за изпълнение № 2015/2447). Тарифното класиране (определяне на тарифния код) на стоките се извършва въз основа на Общите правила за тълкуване на Комбинираната номенклатура (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, както и забележките към разделите и главите на същата.

Съгласно общо правило 1 за тълкуване на КН тарифното класиране на стоките се определя съгласно термините на позициите и забележките към разделите или към главите от тази номенклатура. Решаващият критерий за тарифното класиране на стоките следва да се търси в техните обективни характеристики и свойства, както са определени в текста на позицията от посочената номенклатура и на забележките към съответните раздели и глави (т. 38 от решение по дело C-292/22).

Практиката на СЕС сочи критериите за класиране на стоките по позициите от комбинираната номенклатура. Така според т. т. 27, 28 и 29 от Решение на Съда (пети състав) от 11 януари 2007 година по дело C-400/05 (B. A. S. Trucks BV срещу Staatssecretaris van Financien) решаващият критерий 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. Обяснителните бележки във връзка с КН, изготвени от Комисията, а тези относно ХС — от Световната митническа организация, значително подпомагат тълкуването на обхвата на различните позиции, без обаче да имат правнозадължителна сила. Предназначението на продукта може да бъде обективен критерий за класиране, доколкото то е вътрешно присъщо за този продукт, като последното трябва да се прецени в зависимост от обективните характеристики и качества на продукта. В същата посока е и решението по Дело C-486/06 BVBA Van Landeghem срещу Belgische Staat и т. 28 от решението на Съда по дело C-725/21.

При действието на чл. 170, ал. 1 АПК в тежест на митническият орган е да установи характеристиките и качествата на внесената от "Милки Груп Био" ЕАД стока, които да ги дисквалифицира от позиция 1511 и да са основание за класирането ѝ в позицията от разпоредителната част на решението му - 1517, както и за възникване на допълнителните публични задължения за мито и ДДС.

Съгласно текста на позиция 1511 от КН тя обхваща палмово масло и неговите

фракции, дори рафинирани, но не химически променени. Според обяснителната бележка към ХС за позиция 1511 от ХС, чийто текст съвпада с този на позиция 1511 от КН, палмовото масло е предназначено за разни цели, а когато е рафинирано, се използва в хранителната промишленост, в частност като мазнина за готвене и за производство на маргарин.

В обхвата на позиция 1517 от КН са маргарин; хранителни 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 № 1516, а именно – различни от животински и растителни мазнини и масла и техните фракции, частично или напълно хидрогенирани, интересерифицирани, преестерифицирани или елайдирани, дори рафинирани, но необработени по друг начин. Според обяснителната бележка към ХС за позиция 1517 от ХС, чийто текст съвпада с този на позиция 1517 от КН, тази позиция обхваща по-специално продукти, чиито масла или мазнини могат да бъдат предварително хидрогенирани, могат да са емулгирани, разбити или предварително обработени чрез текстуриране или по друг начин. Относно понятието "текстуриране" то е дефинирано в посочената обяснителна бележка към ХС като "видоизменение на текстурата или на кристалната структура". Във въпросната бележка се уточнява, че тази позиция включва и препаратите, получени от една единствена мазнина или от едно масло, дори хидрогенирани, които са били обработени чрез някой от неизчерпателно изброените в тази обяснителна бележка способности, сред които фигурира текстурирането. Във въпросната обяснителна бележка сред основните продукти, класирани в тази позиция 1517 са посочени изрично продуктите, наречени "shortenings", които съгласно същата обяснителна бележка са получени от масла или мазнини чрез текстуриране".

При проверка приложението на материалния закон следва да се съобрази и тълкуването на критериите за тарифно класиране на стоки в позиция 1517 от КН, дадено в решение от 15 юни 2023 г. по дело С-292/22 г., т. 44, прието от Съда на ЕС по време на настоящото дело.

По разясненията от т. 44 от решението на Съда по дело С-292/22 е видно, че "... основната характеристика на стоките, които могат да попаднат в позиция 1517, е, че представляват "смеси", а именно продукти, получени от смеси на мазнини и/или масла, или пък "препарати", а именно продукти, получени от една-единствена мазнина или от едно масло, претърпели обработка чрез способите, които са примерно изброени в съответните обяснителни бележки към ХС. ". Според обяснителната бележка към ХС от позиция 1517 са изключени "несмесените мазнини и масла, които са били само рафинирани, без по-нататъшна обработка, които остават класирани в съответните си позиции, дори ако са приготвени за продажба на дребно".

От друга страна, позиция 1511 обхваща както суровото палмово масло и неговите фракции, така и рафинираното палмово масло и неговите фракции, които са рафинирани, но не са химически променени. Следователно към тази позиция не спадат палмовите масла, претърпели обработка, различна от рафинирането, като в това отношение е ирелевантен въпросът дали съответните продукти са били химически променени в резултат от тази

обработка.

В т. 46 от решението на Съда по дело C-292/22 се посочва, че за да се изключи класирането на разглежданите продукти в позиция 1511, е достатъчно да се определи дали те са претърпели някаква обработка, различна от рафинирането, например текстуриране, което съгласно съответната обяснителна бележка към ХС се състои във видоизменение на текстурата или на кристалната структура на продукта.

С т. 50 – 54 от решението на Съда по дело C-292/22 съдът се произнася относно методите, чрез които следва да се проведе изследване на консистенцията на продукт като процесния с цел доказване на обработката му чрез текстуриране. Застъпена е позицията, че нито КН, нито обяснителните бележки към нея посочват специфичен метод, по който при необходимост би трябвало да се изследва консистенцията на продукта, и съответно в т. 54 се дава тълкуване, че КН следва да се тълкува в смисъл, че при липса на дефинирани в тази номенклатура методи и критерии за преценката дали хранителен препарат от палмово масло, който не спада към позиция 1516 от тази номенклатура, е претърпял обработка, различна от рафинирането, митническите органи могат да избират подходящия за тази цел метод при условие, че той може да доведе до съответстващи на посочената номенклатура резултати, което националният съд следва да провери.

С оглед тълкуването на относимите правни разпоредби, посочени в решението на Съда по дело C-292/22, основните спорни въпроса са дали процесната стока /палмова мазнина OKI brand/ е претърпяла допълнителна обработка, различна от рафинирането, в който случай съгласно т. 48 от решението същата следва да бъде отнесена /класирана/ в позиция 1517 от КН и дали приложените в случая от митническите органи процедури и методи на изследване са подходящи да доведат до съответстващи на комбинираната номенклатура резултати, т. е. дали посредством тях могат да се установят обективните характеристики на стоката за целите на правилното ѝ тарифно класиране.

Между страните по делото няма спор, че внесената стока представлява продукт, който се състои само от едно масло – палмово масло, както и че същото е рафинирано.

В заключението на митническата лаборатория се сочи, че суровото палмово масло се рафинира чрез прилагане на процеси на неутрализация – за отстраняване на свободните мастни киселини, избелване – за отстраняване за отстраняване на каротеноидите и дезодориране – за премахване на неприятния мирис, но в резултат на тези процеси обаче, не се променя физическата му форма, която остава идентична на суровото масло. За т. н. "палмов шортънинг" е характерно това, че то е приготвено под формата на твърда пластична текстурирана мазнина с фина, гладка, пастообразна и стабилна консистенция при стайна температура. Същото намира приложение в производството на печени тестени изделия и сладкарски продукти. Отбелязва се още, че за да се постигне тази форма мазнината следва да е кристализирала в съответна кристална форма, която се характеризира с изключително фини кристалчета, представляващи гладката текстура. Отбелязва се, че за тази цел рафинирането, избелено и дезодорирано

палмово масло се подлага на допълнителни технологични обработки, които могат да включват фракциониране – разделяне на твърдата и течната фракция на палмовото масло, последващото им смесване в различни пропорции и финална обработка за пластифициране /текстуриране/ чрез кристализация за модифициране на кристалната структура.

Съдът намира, че с оглед събраните доказателства по делото е доказана тезата на ответника, че внесеният продукт съставлява "палмов шортънинг", за какъвто го приемат митническите органи. Констатациите в решението на митническия орган, подкрепени от експертизата в административното производство, не се опровергаха от жалбоподателя. Съдът не възприема заключението на вещото лице, че методът AOCS Cc 16-60 използван от административният орган е неприложим поради следното: СЕС в решението си по дело С-292/22 т. 52 и 53 е приел, че дори когато обяснителните бележки към КН изрично предвиждат даден метод, той не трябва да се счита за единствения приложим метод за целите на изследването на съществените характеристики на съответните продукти, като консистенцията им. В случая е налице вътрешно-лабораторната аналитична процедура на ЦМЛ и приложен метод за измерването на консистенцията на мазнини по метод AOCS (American oil chemists society) Cc 16-60. От доказателствата по делото е видно, че измерването се провежда с пенетрометър и условия на измерване, специфицирани в метод AOCS Cc 16-60. Според М., предвид получените резултати в т.6 от таблицата, консистенцията на изследваната проба има стойност характерна за пластични мазнини шортънинги и маргарини. Изведено е, че налице съществена промяна на консистенцията на пробите и че продуктът е претърпял крайна обработка за модификация на кристалната структура или т.нар. текстуриране.

Настоящият състав приема, че с тези изследвания и приложен метод, административният орган е доказал допълнителна обработка на процесната стока чрез текстуриране, като приложената от митническите органи лабораторна процедура се явява подходяща за определяне на обективните характеристики на стоките за целите на класирането им в позиция 1517.

И в съдебната практика се приема, че прилагането от ЦМЛ на вътрешно лабораторен метод не е основание за дисквалифициране на М. като информационен и доказателствен източник В този смисъл решение № 647/19.01.2024г., постановено по адм. дело № 6388/2022г., решение № 8538 от 12108/06.12.2023г., постановено по адм. дело № 10552/2022г., и др. на ВАС/.

По повод възражението за липса на акредитация при изследване на пробата на ЦМЛ, следва да се посочи, че от разпоредбата на чл. 49 АПК не следва изискване за акредитиране на лабораторията, на която се възлага експертизата, а при действието на чл. 202 ГПК, приложим на основание чл.144 АПК, това не е и условие за допускане на резултата от това изследване като доказателствено средство. Липсата на акредитация на ЦМЛ за извършване на процесното измерване с пенетрометър не пречатства възможността чрез научни методи да се установи твърдостта на продукта, респ. същият да се отнесе към групата на „шортънингите“.

В горния смисъл съдът съобрази актуалната практика на ВАС на РБ по

аналогични казуси - решение № 8542 от 09.07.2024г. по адм. дело № 3103/2024 г., решение № 8538 от 09.07.2024г. по адм. дело № 3426/2024 г., решение № 7287 от 12.06.2024г. по адм. дело № 12244/2023 г., решение № 6819 от 04.06.2024г. по адм. дело № 2265/2024 г. на ВАС на РБ.

По изложените съображения обжалваното Решение № 32-123408/16.04.2021г. на директора на ТД "С. Морска" се явява законосъобразно и не са налице основания за неговата отмяна, поради което жалбата следва да бъде отхвърлена.

Предвид изхода на спора и на основание чл. 143, ал. 3 АПК ответникът, представляван от юрисконсулт, който претендира присъждане, юрисконсултско възнаграждение следва да се присъди съгласно чл. 37 от Закона за правната помощ и чл. 24 от Наредбата за заплащане на правната помощ в размер на 100 лв.

Воден от горното, съдът

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на „Милки Груп Био“ ЕАД срещу Решение № 32-123408/16.04.2021г. на директора на ТД "С. Морска" (понастоящем митница В.), при Агенция "Митници" към митническа декларация (МД) с MRN 20BG002005041386R4/23.10.2020г.

ОСЪЖДА „Милки Груп Био“ ЕАД, ЕИК[ЕИК], седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], ет. 5, ап. 12, да заплати на Агенция „Митници“ юрисконсултско възнаграждение в размер на 100 лв. (сто лева).

Решението може да се обжалва с касационна жалба пред Върховния административен съд на Република България, в 14-дневен срок от съобщаването.

СЪДИЯ: