

РЕШЕНИЕ

№ 8515

гр. София, 12.03.2025 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Трето отделение 62 състав,
в публично заседание на 19.12.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Даниела Гунева

при участието на секретаря Емилия Митова, като разгледа дело номер **8362** по описа за **2024** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 от АПК, във връзка с чл. 220 ЗМ.

Образувано е по жалба от "Фрийнити" ЕООД [населено място], ЕИК:[ЕИК], представлявано от управителя М. М., срещу Решение № 32- 921817 от 05.07.2024 г. на Директора на ТД Митница Б., с което са установени вземания в общ размер на 11 528,18лв., от които мито - 9 606,82лв. и ДДС в размер на 1 921,36лв.

В жалбата са изложени съображения за незаконосъобразност на оспореното решение, като постановено при съществени процесуални нарушения и неспазване на материалния закон. Жалбоподателят счита, че процесните стоки представляват комплексно изделие , съставено от батерия, пулверизатор и течност, като всяка част от него няма самостоятелна употреба, поради което следва да се класират като отделен продукт, а не спрямо материала, който е вложен в тях. Поради това следва да се приложи параграф 3 от Общите правила за тълкуване на КН, което дерогира правилото на параграф 2 от същите. Сочи, че буква „б“ на параграф 3 е неприложима, тъй като не е възможно да се определи материала или компонента, който придава основния характер на продукта, поради което следва да се приложи буква „а“-позицията , която най-специфично описва стоката. Тарифирането на стоката по позиция 3824 от Глава 38, раздел VI от КН не съответства на съществените характеристики на изделието, както неправилно е приел органа. Твърди неоснователност на изводите на органа, че електронните цигари са изключени от позиция 8543 от КН към момента на подаване на митническата декларация от 2021г. Съгласно забележка втора към глава 24 от КН, на Регламент /ЕС/ № 2658/87, който

разписва задължителни правила за тълкуване на КН, всеки продукт, който би могъл да се класира едновременно в № 2404 и в друга позиция от тази глава, следва да се класира в № 2404. В конкретния случай съвпадението е между различни позиции от различни глави, съдържащи коренно различни артикули, поради което правилото е неприложимо. Сочи, че органът е придал обратно действие на Обяснителните бележки, приети през 28.01.2022г., а стоката е декларирана на 11.07.2021г./цитира практика на ВАС/. Изтъква също, че не е било възможно към момента на деклариране на стоката, тя да бъде обмитена по посочената от митническата администрация позиция, тъй като такъв код на мерна/ единица – милилитър, не е съществувал. Такава мерна единица е въведена със Заповед №ЗАМ-184/32-31455 от 28.01.2022г., издадена от директора на Агенция „Митници“. Моли оспореното решение на директора на ТД Митница Б. да бъде отменено като незаконосъобразно.

В съдебно заседание жалбоподателят чрез процесуалния си представител поддържа жалбата на сочените в нея основания. Претендира присъждане на сторените съдебни разноски в размер на 50 лв. за държавна такса.

Ответникът – директор на Териториална дирекция Митница Б. не се явява, не се представлява, в писмено становище изразява аргументи за неоснователност на жалбата. Не претендира разноски.

Съдът, като съобрази представените по делото писмени доказателства и становищата на страните, намира за установено от фактическа страна следното:

С оспореното Решение № 32- 921817 от 05.07.2024 г. /л.29-41/ директора на ТД Митница Б. на основание чл. 29 от Регламент (ЕС) № 952/2013, чл. 19 ал.7 от ЗМ и чл. 59 от АП, взема следните решения:

1. На осн. чл. 57 от Регламент(ЕС) № 952/2013 във вр. с Общите правила за тълкуване на Комбинираната номенклатура на ЕС за изменение на Приложение I към Регламент (ЕИО) № 2658/87 на Съвета относно тарифната и статистическата номенклатура и Общата митническа тарифа и правила 1, 3б и 6 от Общите правила за тълкуване на КН определя код по КН/код по ТАРИК както следва:

- Стока №1 от МД „електронни цигари за еднократна употреба с пълнители с различен вкус без съдържание на никотин 50 000 бр. , код по ТАРИК 3824 99 57/3824 99 57 00
- Стока №2 от МД „електронни цигари за еднократна употреба с пълнители с различен вкус с никотин – 50 000 бр. код по ТАРИК 3824 99 56/3824 99 56 00

2. Определя адвалорна ставка за вносно мито 6,5% за стоките с код по ТАРИК 3824 99 57/3824 99 57 00 и 3824 99 56/3824 99 56 00 с произход Китай, декларирани за режим допускане до свободно обращение с МД с MRN 21BG001007032993R1/11.07.2021г.

3. Определя дължимо вносно мито в размер на 9 606,82лв.

4. Определя данъчна основа на стоката по МД с MRN 21BG001007032993R1/11.07.2021г в размер на 365 540,92лв.

5. Определя задължение за ДДС в размер на 73 108,18лв.

6. Определя за вземане под отчет и досъбиране вносно мито в общ размер на 9 606,82лв. и ДДС в общ размер на 1 921,36лв.

7. Определя на „Фрийнити“ ЕООД 10-дневен срок за заплащане на дължимото вносно мито и ДДС.

8. За датата на връчване на решението се счита датата на уведомяване на длъжника.

9. Възниква задължение за лихви върху вносното мито и ДДС.

10. Определя дължимата лихва за забава за размера на дължимите вземания.

За да постанови така взетото решение, директорът на ТД Митница Б. е приел следното:

На 11.07.2021г. в МП “Пристанище Б. Център“, ТД Митница Б. е приета МД с MRN 21BG001007032993R1/11.07.2021г. /л.141-142/за стока , декларирана за режим допускане за свободно обращение с описани е от МД “ електронни цигари за еднократна употреба с пълнители с различен вкус без съдържание на никотин 50 000 бр. и „електронни цигари за еднократна употреба с пълнители с различен вкус с никотин – 50 000 бр. с вносител „Фрийнити“ ЕООД. Към МД е приложена фактура от 15.03.2021г. на обща стойност 206 000,00 щ.д., издадена от ADIVAPE CO, LTD, КНР. За стоката са декларирани разходи на стойност 5 973,37лв. по представена фактура. Посочен е произхода на стоката – КНР.

За стоката е деклариран код по ТАРИК 8543 70 70/8543 70 70 00, а именно „електрически машини и апарати, електроматериали и техните части, апарати за записване или възпроизвеждане на звук, апарати за записване или възпроизвеждане на телевизионно изображение и звук и части и принадлежности за тези апарати, електрически машини и апарати със специфична функция, неупоменати, нито включени другаде в настоящата глава, други машини и апарати, електронни цигари“. За така декларираните стоки е приложима ставка на вносно мито 3,7% от митническата стойност.

При извършена проверка от служители на МРР, ТД Митница Б. е установено, че стоката отговоря по вид и описание на декларираното, съставен е протокол № 1316/15.07.2021г.

От вносителя е посочено съдържанието на никотин в мг., материалите от които са изработени, подробно описание на стоката.

При извършен последващ контрол и след изготвен Доклад от 29.05.2024г. /л.67-81/, органът приема, че предвид предназначението и основния характер на изделието, както и на основание Общите правила за тълкуване на хармонизираната система, класирането на конкретните стоки следва да се извърши съгласно правилата 1, 3б, и 6 т.е съгласно компонента, който придава основния характер на изделието, а именно течността/препаратът, който бива вдишван. В периода 2019-2021г. тарифното класиране на еднократните електронни цигари е в тарифните кодове на течностите за електронни цигари в позиция 3824, като приложимите кодове са 3824 99 56 /3824 99 57 на КН, съответно за съдържащи/несъдържащи никотин. За тези кодове ставката на митото е в размер на 6,5%.

От изложеното органът приема, че посоченият от вносителя код по ТАРИК е некоректен. Поради това следва да се определи нов код по ТАРИК 3824 99 57 00 за стока №1 и код по ТАРИК 3824 99 56 00 за стока №2 и мито в размер на 6,5%, като изчисленият нов размер на вносно мито е по-висок от взетия под отчет с 9 606 , 82лв./22 301, 54лв.-12 694 ,72лв./

Определена е и нова данъчна основа и задължение за ДДС, чийто размер е по –висок с 1921, 36лв./73 108,18лв.-71 186,82лв./

Общ размер на вземания 11 528,18лв.

На жалбоподателя е изпратено съобщение за предстоящото решение на директора на ТД Митница Б. /л.53-63/, срещу което е постъпило възражение от дружеството /л.64-65/, прието за неоснователно.

За да постанови оспореното решение органът приема, че от 01.01.2022г. са в сила промени в тарифата з позиции 2404 и 8543, в чиито обхват не попада процесната стока, тъй като датата на приемане на митническата декларация е 11.07.2021г. Новоустановените кодове се основават на тарифното класиране, което се извършва съгласно обективните им характеристики, термини на позиции и на забележките към раздели и глави, както и на Общите правила за тълкуване на Регламент за изпълнение /ЕС/ 2020/1577 на Комисията от 21.09.2020г. за изменение на приложение I към Регламент /ЕИО/ 2658/87 на Съвета. Вземат се предвид и Обяснителни бележки към Хармонизираната система за описани и кодиране на стоките /ОБХС/, Обяснителни бележки към Комбинираната номенклатура /ОБКН/, мнения за класиране на СМО, регламенти на ЕК за класиране на стоки, както и решения за Обвързваща тарифна информация.

Въз основа на така установената фактическа обстановка, съдът формира следните правни изводи по съществуто на правния спор:

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 неоснователна.

Оспорваният административен акт е издаден от компетентен по материя, степен и място митнически орган, съдържа реквизитите по чл. 59, ал. 2 АПК. Видно от приложена по делото Заповед №714/10.06.2024г. за заместване /л.22/ на осн. чл. 84 от Закон за държавния служител и болничен лист /л.23/, решението е издадено от И. Д., изпълняваща функциите на директор на ТД Митница Б.. Не се установяват съществени нарушения на производствените правила при провеждане на административното производство.

Спорът между страните се заключава в това дали декларираните стоки следва да се тарифират по позиция 8543 - "Електрически машини и апарати със специфична функция, неупоменати, нито включени другаде в настоящата глава", която е посочена от жалбоподателя в митническите декларации, или по позиция 3824 - "Свързващи препарати за леярски форми или сърца; химични продукти и препарати на химическата промишленост или на други, свързани с нея промишлености (включително смесите от естествени продукти), неупоменати, нито включени другаде", за МД от 2021 г.

Правната уредба на института на КН се съдържа в Регламент (ЕИО) № 2658/87 на Съвета от 23.07.1987 г. относно тарифната и статистическата номенклатура и Общата митническа тарифа (Регламент (ЕИО) № 2658/87). Съгласно чл. 1, т. 2, б. "а" от Регламент (ЕИО) № 2658/87 номенклатурата на ХС представлява част от КН, която пък е въведена като приложение към регламента.

Според чл. 12, § 1 от Регламент (ЕИО) № 2658/87 правомощие на Комисията е да приема ежегодно регламент, възпроизвеждащ цялостната версия на КН, заедно с митническите ставки в съгласие с чл. 1, така както се получават вследствие мерките, приети от Съвета или Комисията. С оглед момента на поставяне на процесните стоки под митнически режим, приложим е Регламент за изпълнение (ЕС) 2020/1577 на Комисията от 21 септември 2020 година за изменение на приложение I към Регламент (ЕИО) № 2658/87 на Съвета относно тарифната и статистическа номенклатура и Общата митническа тарифа.

Практиката на СЕС сочи критериите за класиране на стоките по позициите от КН. Така според т. т. 27, 28 и 29 от Решение на СЕС (пети състав) от 11 януари 2007 г. по

дело С-400/05 (В. А. 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 С-486/06 BVBA Van Landeghem срещу Belgische Staat и т. 28 от решението на Съда по дело С-725/21.

В конкретния случай безспорно се установява, че внесените стоки са декларирани като "електронни цигари за еднократна употреба" с код по ТАРИК 85437070, тъй като те представляват, според жалбоподателя, персонални лични електрически изпарителни устройства за пушене за еднократна употреба. От своя страна митническият орган ги е тарифирал с код 382499 за МД 2021 г.

Настоящата съдебна инстанция приема за правилни изводите на митническият орган с оглед събраните по делото доказателства.

Според Правило 1 от Общите правила за тълкуване на КН 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.

По силата на Правило 3, когато стоките биха могли да се класират в две или повече позиции чрез прилагане на правило 2"б" или поради други причини, класирането се извършва или по бук. "а" - позицията, която най-специфично описва стоката, трябва да има предимство пред позициите с по-общо значение или по бук. "б" – смесените продукти, изделията, съставени от различни материали или съставени от различни компоненти и стоките, представени в комплекти, пригодени за продажба на дребно, чието класиране не може да се осъществи чрез прилагане на правило 3 бук. "а", се класират съгласно материала или компонента, който им придава основния характер.

Не се спори между страните, че стоките са персонални лични електрически изпарителни устройства за пушене, за еднократна употреба; те са капсуловидни, не се разглобяват, като вграденото количество течност е предназначена за определен брой вдишвания/дръпвания докато се изчерпят, след което устройството не може да се ползва; стоката е съставена от батерия, течност за вдишване, и пулверизатор, като всеки един от компонентите не може да се използва самостоятелно. При тези характеристики на внесената стока правилно органът е преценил, че следва да се приложи Правило 3, б. „б“ от Общите правила за тълкуване на КН. Настоящата инстанция приема, че именно течността в устройството е основната характеристика на внесената стока, тъй като предназначението на артикулите е за вдишване на никотин или аромати т. е. употребата на внесените стоки е за "пушене" на електронни цигари, за вдишване/дръпване на съдържащата се в тях специфична течност. Именно поради това водещият компонент на внесените стоки, помагач за осъществяване на основното им предназначение е течността която се съдържа в него. За да се използва

устройството, което е едно цяло, следва всички негови компоненти да работят, но основното му свойство, който осъществява предназначението му са изпаренията, които се вдишват/дръпват получаващи се от съдържащата се течност.

Тези изводи не противоречат на съдебната практика на СЕС изразена, в решения по дела № С-362/07, С-363/07, С-291/11 и С-182/19, където е прието, че критерий за тарифното класиране на стоките по правило трябва да се търси в техните обективни характеристики и свойства, определени в текста на позицията и на подпозицията в КН и бележките към раздела или главата, преди да се прибегне до останалите разпоредби на общите правила. Тъй като използваната в електронните цигари течност е определяща за същността на продукта, той се закупува именно с цел да се употреби вместо истинските тютюневи изделия, правилно митническият орган е приел, че тя представлява критерий за тарифирането на продукта. В този смисъл тарифирането му с код от митническият орган 3824 е правилно и съответства на основаната му характеристика – използването му като електронна цигара чрез вдишване/дръпване на изпаренията получаващи се от намиращата се в устройството специална течност.

Предвид горните съображения съдът счита, че с решението на митническият орган са определени правилните кодове на стоките по МД за 2021 г., съобразно декларираните данни за вида и характеристиките им, при спазване на изискванията на основните правила 1, 3, бук. "б" и 6 от Общите правила за тълкуване на КН.

В случая, органът изрично сочи, че не е приложима Комбинираната номенклатура (КН) на ЕС за 2022 г., приета с Регламент за изпълнение (ЕС) 2021/1832 на Комисията от 12 октомври 2021 година за изменение на приложение I към Регламент (ЕИО) № 2658/87 на Съвета относно тарифната и статистическа номенклатура и Общата митническа тарифа, тъй като в КН за 2022 г. са отразени на съюзно ниво промените по седмия ревизионен цикъл на Хармонизираната система за описание и кодиране на стоките (ХС), които се прилагат от 01.01.2022 г., а процесните стоки са декларирани през 2021 г. В този смисъл неоснователни са възраженията на жалбоподателя.

"Фрийнити" ЕООД е декларирал стоките си (електронни цигари за еднократна употреба, както със така и без съдържание на никотин) в МД за 2021 г. с код по Т. 8543 70 70 00, на който съответства мито в размер на 3, 7 % по Митническата тарифа на ЕС, съдържаща се в глава 85, позиция 8543, подпозиция 8543 70.

В периода 2019 - 2021 г. тарифното класиране на еднократните електронни цигари е в тарифните кодове на течностите за електронни цигари в позиция 3824, като приложимите кодове са 3824 99 56 или 3824 99 57 на КН, съответно за г.съдържащи/несъдържащи никотин. Това класиране се основава на правила 1, 3, буква б) и 6 от Общите правила, като се приема, че с оглед предназначението и употребата, течността, която се вдишва от потребителя, придава на изделието основния му характер. Установени са нарушения на прилагането на Общата митническа тарифа относно тарифното класиране на стоки, поставени под режим " Допускане за свободно обръщение" с МД.

По изложените съображения следва да се приеме, че оспореното решение е издадено от компетентен орган, в установената от закона форма, в съответствие с материално-правни предпоставки, поради което то следва да бъде потвърдено.

Предвид изхода на спора на ответника се дължат разноски, но при липсата на искане за такива, то не следва да се присъждат.

Водим от горното и на основание чл. 220 от ЗМ, Административен Съд С. - град, III отделение, 62 състав,

Р Е Ш И:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на "Фрийнити" ЕООД [населено място] ЕИК:[ЕИК], представлявано от

управителя М. М., срещу Решение № 32- 921817 от 05.07.2024 г. на Директора на ТД Митница Б., с което са установени вземания в общ размер на 11 528,18лв., от които мито -9 606,82лв. и ДДС в размер на 1 921,36лв.

Решението подлежи на обжалване в 14-дневен срок от съобщаването му на страните, с касационна жалба пред Върховния административен съд на Република България.

Съдия: