

*** Tollflokkun**

Úrskurður nr. 7/2009

Kærð er sú ákvörðun tollstjóra að tollflokka Kappa mjólkurdrykk í tollnúmer 2202.9011. Kærandi krefst þess að ákvörðun tollstjóra verði felld úr gildi og varan flokkuð í sama tollnúmer og Kókómjól. Ríkistollanefnd staðfesti ákvörðun tollstjóra.

Með bréfi til ríkistollanefndar, dags 21. október 2009, kærir L. f.h. V, ákvörðun tollstjóra sem birt var í Bindandi álitum um tollflokkun vöru, dags. 10 september 2009, um tollflokkun á Kappa mjólkurdrykk. Vara þessi samanstandur af léttmjólk íblandaðri kakói. Tollstjóri tollflokkaði vöru þessa í tnr. 2202.9011. Kærandi krefst þess að ákvörðun tollstjóra verði felld úr gildi og varan flokkuð í sama tnr. og Kókómjól sem hann telur að hafi verið flokkuð í tnr. 0402 eða 0403.

Í hinu kærða álitum Tollstjóra nr. 090026 er tollflokkun rökstudd eftirfarandi :” Tollfl. Byggð á túlkunarreglum 1 og 6 við tollskrá. Aths. Í 0402 er mjólk og rjómi. Kjarnað eða með viðbættum sykri eða öðru sætuefni. Samkv. skýringarbók Tollasamvinnuráðsins í Brussel við það númer er vöru þessari vísað yfir í 2202 þegar hún hefur verið bragðbætt með kakói eða öðrum efnum.”.

Lögmaður kæranda (hér eftir kærandi) krefst þess að ákvörðun tollstjóra sem sett var fram í Bindandi álitum um tollflokkun vöru dags. 10. september 2009 um tollflokkun á Kappa mjólkurdrykk verði felld úr gildi. Kærandi krefst þess að varan verði tollflokkuð eins og Kókómjól þar sem um sé að ræða mjög sambærilegar vörur.

Í kærinni segir að þann 1. september s.l. hafi tekið gildi breytingar á lögum sem hafi áhrif á gjöld og tollflokkun á mat- og drykkjarvörum. Hækkunir þessar höfðu m.a. áhrif á vörur sem flokkaðar eru í tollskránnúmer 2202.9011. Engin vörugjöld höfðu áður verið innheimt af vörum í fyrrgreindu tollskránnúmeri, en skv. 4. gr. laga nr. 70/2009, sem breytti lögum nr. 97/1987 um vörugjald, ber nú að innheimta 16 kr. í vörugjöld fyrir hvert kg. af hlutaðeigandi vöru. Hafði hækkun þessi veruleg áhrif á framleiðslu Kappa, sem hefur til þessa verið flokkuð í tollskránnúmer 2202.9011.

Kærandi segir að þegar fyrrgreind hækkun vörugjalda hafi tekið gildi, hafi hann orðið þess var að hækkunin hafði ekki áhrif á verð Kókómjólkur, en vara þessi er í beinni samkeppni við Kappa.

Þá segir í kærinni að innan tollskránnúmers 2202.9011 falli vatn, þar með talið ölkelduvatn og loftblandað vatn, með viðbættum sykri eða öðru sætuefni eða bragðbætt, og aðrar óafengar drykkjarvörur, þó ekki ávaxtasafar eða matjurtasafar í tnr. 2009. Í þennan flokk teljast m.a. vörur úr mjólkurafurðum og öðrum efnisþáttum, enda séu mjólkurafurðir 75% eða meira af þyngd vörunnar án umbúða.

Innan tollskránnúmera 0402 og 0403 falli hins vegar einnig mjólkurvörur, þ.m.t. kakóblandaðar og þykir kæranda líklegt að Kókómjól hafi verið tollflokkuð í annan

hvorn fyrrgreindra kafla tollskrárinnar. Má þar m.a. nefna tollskrárnúmerið 0403.9021 (kakóblönduð drykkjarvara).

Til upplýsinga má í neðangreindri töflu sjá innihaldslýsingar Kappa annars vegar og Kókómjólkur hins vegar.

	Kappi	Kókómjólk
Innihald	Léttmjólk 93,8%(1,7 fita)	Léttmjólk
	Sykur	Sykur
	Kakó 1,2%	Kakó
	Bindiefni	Bindiefni
	Bragðefni	Bragðefni
Næringargildi í 100 ml.	Orka 278 kj/66 kcal	Orka 281 kj/67kcal
	Prótótein 3,3 gr.	Prótein 3,2 gr.
	Kolvetni 9,0 gr.	Kolvetni 9,0 gr.
	þar af mjólkursykur 4,3 gr.	þar af mjólkursykur 4,3 gr.
	Súkrósi 4,7 gr	Súkrósi 4,4 gr
		þar af sterkja 0,3 gr.
	Fita 1,7 gr.	Fita 2,0 gr.
		þar af mettaðar fitusýrur 1,3gr
	Natríum 0,04 gr.	Natríum 0,004 gr.
	Kalk 108,5 mgr.	Trefjar 0,1 gr.
		Kalk 107 mgr.
		B2 Vítamín 0,16 mgr.
		B12 Vítamín 0,42 gr.
		og Forfór 89. mgr.

Með hliðsjón af fyrrgreindri lýsingu og vörunum tveimur telur kærandi það ekki fá staðist að þeim sé ekki skipað í sama tollskrárnúmer af Tollstjóra. Í ljósi þess að vörugjöld sem leggjast á vörur í ólíkum tollskrárnúmerum séu mismunandi, telur kærandi það leiða til verulega ójafnrar samkeppnisstöðu meðal aðila sem keppa á sama markaði, viðskiptavinum og neytendum til tjóns. Í því tilviki sem hér er til umfjöllunar kosti Kappi 16 kr. meira í framleiðslu vegna vörugjaldanna heldur en Kókómjólk. Við slíkt ójafnræði getur kærandi ekki unað.

Þá telur kærandi ákvörðun Tollstjóra um tollflokkun Kappa, með hliðsjón af tollflokkun Kókómjólkur, brjóta gegn 11. gr. stjórnsýslulaga nr. 37/1993 og 65. gr. stjórnarskrár lýðveldisins Íslands nr. 33/1994. Flokkun Tollstjóra leiði til þess að sambærilegum vörum sé mismunað með ólögætum hætti og hafi sú mismunun leitt til fjárhagslegs tjóns. Engin málefnaleg sjónarmið standa til þessarar mismununar.

Með hliðsjón af ofanrituðu gerir kærandi þá kröfu að ákvörðun Tollstjóra, dags. 10. september 2009, verði ógilt og að ríkistollanefnd úrskurði að Kappi skuli tollflokkaður í sama tollskrárnúmer og Kókómjólk. Þá gerir hann kröfu um endurgreiðslu oftekinna vörugjalda vegna rangrar tollflokunar af hálfu Tollstjóra.

Tollstjóra var send kærana til umsagnar þann 21. október 2009, sbr. 4. mgr. 118 gr. tollalaga nr. 88/2005. Var honum veittur frestur til 15. nóvember 2009 til að skila inn greinargerð um kærana. Tollstjóri óskaði eftir lengri fresti til að skila inn greinargerð og var honum veittur viðbótarfrestur. Greinargerð tollstjóra barst nefndinni þann 10. desember í tölvupósti. Í henni segir m.a. að tollflokkun fari eftir ákveðnum, formbundnum reglum en breytingar á vörugjaldi á tollskrárnúmeri breyti ekki tollflokkun vara. Lögbundið sé að færa skal vöru til tollflokks samkvæmt almennum reglum um túlkun tollskrárinnar. Tollskráin er birt sem viðauki I við tollalög nr. 88/2005 og er gerð í samræmi við vörunúmeraskrá Alþjóðatollastofnunarinnar. Reglur um túlkun skrárinnar séu birtar fremst í skránni. Meginreglan sé sú að tollflokkun skal byggð á orðalagi vöruliða og athugasemda við viðeigandi kafla og flokka. Einnig skal flokkun vara í undirliði einstakra vöruliða byggð á orðalagi undirliða og sérhverri tilheyrandi athugasemd við undirliði skv. túlkunarreglu 6. fremst í skránni. Ekki er heimilt að byggja tollflokkun á því að flokka beri umrædda vöru í tollflokk sem ber ekki vörugjöld vegna óska kæranda heldur verður að flokka hverja vöru í samræmi við ofangreindar túlkunarreglur.

Þá segir í greinargerð tollstjóra að kærandi bendi á að varan geti verið tollflokkuð undir vörulið 0402 eða 0403. Um þetta segir tollstjóri að orðalag vöruliðar 0402 gefi til kynna að í vöru sem þar flokkast má blanda sykri en t.a.m. engum bragðefnum. Í skýringarritum Alþjóðatollastofnunarinnar komi fram athugasemd við vörulið 0402 undir frávísun: „*Beverages consisting of milk flavoured with cocoa or other substances (heading 2202).*“

Vöruliður 0403 inniheldur mjólkurvörur sem hafa verið hleyptar, gerjaðar eða sýrðar. Tollstjóri telur því útilokað að flokka vöruna Kappa í ofangreinda vöruliði. Niðurstaða tollstjóra með vísan til túlkunarreglu 1 og 6 við tollskrá er að tollflokka beri Kappa, sem og sambærilegar vörur, í tnr. 2202.9011.

Með vísan til ofangreinds fellst tollstjóri ekki á kröfu kæranda um að ógild verði ákvörðun tollstjóra frá 10. september 2009 um bindandi tollflokkun á vörunni Kappa né að endurgreidd verði oftekin vörugjöld þar sem hann telur að varan hafi verið réttilega tollflokkuð með bindandi álit, sem staðfesti fyrri framkvæmd embættisins.

Tollstjóri krefst þess að bindandi álit nr. 0900026 um tollflokkun á vörunni Kappa verði staðfest.

Greinargerð tollstjóra var send kæranda til umsagnar með bréfi dags. 10. desember 2009. Í svari sem barst nefndinni þann 28. s.m. segir m.a. að kærandi telji að í greinargerð tollstjóra sé ekkert sem hafi áhrif á þær málsástæður sem vísað er til í upphaflegri kæru til ríkistollanefndar. Í athugasemdum tollstjóra sé farið almennum orðum um hvernig tollflokkun sé háttáð hjá honum og hvaða sjónarmið séu höfð til hliðsjónar. Kærandi kveðst ekki hafa neitt við þau sjónarmið að athuga hann mótmælir hins vegar þeirri niðurstöðu tollstjóra að flokka Kappa í tnr. 2202.9011 þar sem um fyllilega sambærilega vöru sé að ræða og Kókómjólk en þeirri vöru hafi ekki verið skipað í það tollnúmer. Hann telur sanngjarnt og eðlilegt að fyllilega

sambærilegum vörur séu flokkaðar á sama hátt og jafnræðis sé gætt í skattheimtu þeirra.

Kærandi telur fráleitt að broti á jafnræðisreglu sé aðeins hætt að framleiðandi í þessu tilfelli Kókómjólkur óski eftir bindandi álitum á tollflokkun hennar. Hann telur að fyrir liggi að tollflokkun vörunnar þ.e. Kappa og Kókómjólkur liggi hjá tollstjóra. Fráleitt sé að þetta ójafnræði verði eingöngu leiðrétt ef þriðji aðili óski eftir bindandi álitum um tollflokkun Kókómjólkur.

Þá bendi kærandi á að ríkistollanefnd beri að gæta að því að mál séu nægilega upplýst áður en ákvörðun sé tekin sbr. 10. gr. stjórnsýslulaga nr. 37/1993. Telur hann að sú skylda hvíli á ríkistollanefnd að hún kalli eftir þeim upplýsingu og leiti eftir upplýsingum frá skattstjóra að hann upplýsi um skattlagningu á Kappa annars vegar og Kókómjólkur hins vegar. Slíkar upplýsingar gætu án vafa staðfest brot á 11. gr. stjórnsýslulaga og 65. gr. stjórnarskrárinnar.

Ríkistollanefnd hefur haldið fundi um málið og farið yfir gögn sem málsaðilar hafa lagt fram. Deilt er um tollflokkun á Kappa mjólkurdrykk. Tollstjóri ákvarðar, í Bindandi álitum um tollflokkun vöru, að varan skuli tollflokkast í tnr. 2202.9011. Kærandi gerir kröfu um að varan verði tollflokkuð eins og Kókómjólkur og þá væntanlega í vörulið 0402 eða 0403.

Ríkistollanefnd hefur yfirfarið tollflokkun tollstjóra sem birt var í hinu kærða álitum. Nefndarmenn eru sammála niðurstöðu tollstjóra um tollflokkun á þessari vöru í tollnúmer 2202.9011. Í skýringarriti Alþjóðatollastofunarinnar kemur fram að í (b) athugasemd við vörulið 0402 er frávísun en þar segir : „*Beverages consisting of milk flavoured with cocoa or other substances (heading 2202)*.“ Af þessu leiðir að mati ríkistollanefndar svo og almennum reglum um túlkun tollskrár 1 og 6 að flokka ber vöruna Kappa í tnr. 2202.9011 í tollskrá.

Í kröfugerð kæranda er ítrekað óskað eftir því að gætt verði samræmis í tollflokkun á sambærilegri vöru við Kappa. þ.e. Kókómjólkur. Af innihaldslýsingu verður ekki annað séð en um fyllilega sambærilega vöru sé að ræða. Nefndarmönnum er kunnugt um að tollstjóri hafði samband við skattstjóra vegna málsins í tölvupósti og upplýsti um misræmi í flokkun þessara vara. Engin viðbrögð hafa borist frá skattstjóra við þessari ábendingu tollstjóra. Þann 6. janúar s.l. sendi ríkistollanefnd tollstjóra bréf þar sem óskað er formlega eftir því að upplýst sé hvernig skattheimtu af Kókómjólkur sé háttað enn fremur hvernig vinnulagi sé háttað við tollflokkun á vöru sem framleidd er hér á landi og heyra undir lög nr. 97/1987 um vörugjald. Var embættinu gefinn frestur til 20. janúar til að svara erindi nefndarinnar. Tollstjóri framsendi þetta bréf til skattstjóra til “þóknanlegrar meðferðar”. Engin viðbrögð hafa borist frá skattstjóra við þessu bréfi nefndarinnar. Nefndarmenn átelja aðgerðaleyfi skattstjóra í þessu máli.

Nefndarmenn telja að nauðsyn beri til með hliðsjón af kröfu kæranda og til að upplýsa málið að fyrir liggi staðfest tollflokkun á Kókómjólkur áður en formlegur úrskurður er

kveðinn upp í þessu máli. Því var haft samband við tollstjóra og óskað eftir tollflokkun á Kókómjólki. Í bréfi sem barst nefndinni þann 25. febrúar s.l. segir “

Vegna kæru á bindandi álit um tollflokkun á drykknum Kappa hefur ríkistollanefnd óskað eftir skoðun embættisins á því í hvaða tollskárnúmer drykkurinn Kókómjólki flokkist.

Það er niðurstaða embættisins, með vísan til túlkunarreglu 1 og 6 við tollskrá að Kókómjólki skuli flokka í sama tollskrárnúmer og Kappa. þ.e. tollskrárnúmer 2202.9011: *Vatn. þar með talið ölkelduvatn og loftblandað vatn, með viðbættum sykri eða öðru sætuefni eða bragðbætt, og aðrar óáfengar drykkjarvörur, þó ekki ávaxtasafar eða matjurtasafar í nr. 2009: - Annað -- Úr mjólkurafurðum og öðrum efnisþáttum, enda séu mjólkurafurðir 75% eða meira af þyngd vörunnar án umbúða:--- Í pappambúðum.* Einnig var litið til athugasemdar (B) (2) við vörulið 2202 í skýringarriti Alþjóðatollastofnunarinnar þar sem kemur fram að undir kaflann falli drykkir sem eru tilbúnir til neyslu, s.s. mjólkurdrykkir með kakói.

Tollflokkun embættisins er byggð á þeim upplýsingum sem koma fram um vöruna Kókómjólki og Sykurskert Kókómjólki á heimasíðu Mjólkursamsölnunnar ehf, www.ms.is”

Ríkistollanefnd vill taka fram af gefnu tilefni að ákvörðun um tollflokkun vöru liggur ávallt hjá tollstjóra. Hvað varðar vörur framleiddar á Íslandi eins og t.d. Kappa og Kókómjólki þá er álagning vörugjalds og gjaldtaka í höndum skattstjóra en ákvörðun um tollflokkun er í höndum tollstjóra skv. tollalögum og lögum um vörugjald. Ef ágreiningur rís um Bindandi álit tollstjóra um tollflokkun vöru eiga bæði framleiðandi og skattstjóri rétt á að skjóta þeim ágreiningi til ríkistollanefndar. Þetta leiðir af 21. gr. tollalaga og 2. mgr. 8. gr. laga um vörugjald nr. 97/1987.

Með vísan til 1. mgr. 118. gr. tollalaga nr. 88/2005 og almennrar reglu um túlkun tollskrár nr. 1 og 6, staðfestir ríkistollanefnd tollflokkun á Kappa mjólkurdrykki í tnr. 2202.9011. sem birt var í Bindandi álit um tollflokkun vöru nr. 090026 frá 10. september 2009.