

DOSAR NR. 25825/3/CA/2009

ROMÂNIA
TRIBUNALUL BUCUREȘTI
SECȚIA A IX-A – CONTENCIOS ADMINISTRATIV ȘI FISCAL
SENTINȚA CIVLĂ NR. 605

ȘEDINȚA PUBLICĂ DIN DATA DE 19.02.2010

Tribunalul constituit din:

PREȘEDINTE: [REDACTAT]

GREFIER: [REDACTAT]

Pe rol se află pronunțarea asupra acțiunii de contencios administrativ formulată de către reclamanta SC [REDACTAT] în contradictoriu cu pârâții DIRECȚIA GENERALĂ A FINANTELOR PUBLICE A MUNICIPIULUI BUCUREȘTI-SERVICIUL SOLUȚIONARE CONTESTAȚII, AUTORITATEA NAȚIONALĂ A VĂMILOR - DIRECȚIA JUDEȚEANĂ PENTRU ACCIZE ȘI OPERAȚIUNI VAMALE [REDACTAT] -SERVICIUL ANTIFRAUDĂ FISCALĂ ȘI VAMALĂ, având ca obiect anulare act administrativ.

Dezbaterile au avut loc în ședința publică din data de 29.01.2010, fiind consemnate în încheierea de ședință de la acea dată, care face parte integrantă din prezenta, când instanța având nevoie de timp pentru a delibera, a amânat pronunțarea la data de 05.02.2010, și apoi la data de 19.02.2010, când a hotărât următoarele.

TRIBUNALUL,

Deliberand, constata:

Prin cererea înregistrată sub nr. [REDACTAT], reclamanta S.C. [REDACTAT] S.R.L., în contradictoriu cu paratele DIRECȚIA GENERALA A FINANTELOR PUBLICE A MUNICIPIULUI BUCUREȘTI (denumită, în continuare, parata 1) și AUTORITATEA NAȚIONALĂ A VĂMILOR - DIRECȚIA PENTRU ACCIZE SI OPERATIUNI VAMALE [REDACTAT] (denumită, în continuare, parata 2), a solicitat ca prin hotărârea ce se va pronunța să se dispună:

- 1) anularea deciziei nr. 411 din data de 16.12.2008 a Serviciului Solutionare Contestatii din cadrul paratei 1, prin care a fost solutionata contestatia formulata impotriva procesului-verbal de control nr. [REDACTAT] intocmit in data de 09.10.2008 de Directia Regionala pentru Accize si Operatiuni Vamale Constanta – Serviciul Antifrauda Fiscala si Vamala si a deciziei pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite la controlul vamal nr. [REDACTAT], prin care a fost obligata la plata sumei de [REDACTAT] lei reprezentand datorie vamala si la plata sumei de [REDACTAT] lei reprezentand majorari de intarziere aferente taxei pe valoare adaugata, precum si a deciziei nr. [REDACTAT] prin care au fost stabilita in sarcina sa obligatia de plata a sumei de [REDACTAT] lei cu titlu dobanzi.
- 2) anularea procesului-verbal de control nr. [REDACTAT] intocmit in data de [REDACTAT] de parata 2;
- 3) anularea deciziei pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite la controlul vamal nr. [REDACTAT] emisa de parata 2.

In motivarea cererii, reclamanta a invocat urmatoarele:

A. Situatia de fapt

Are ca obiect de activitate comerțul cu ridicata a produselor farmaceutice - Cod CAEN 5146 și efectuează constant operațiuni de import definitiv, inclusiv dropsuri contra tusei.

În intervalul cuprins între 2004 - 2008 au fost realizate 10 operațiuni de import definitiv având ca obiect și dropsuri contra tusei, din care două operațiuni au fost realizate prin parata 2 cu DVI I nr. [redacted] și nr. [redacted] și opt operațiuni prin Biroul Vamal [redacted] cu DVI I nr. [redacted], nr. [redacted], nr. [redacted], nr. [redacted], nr. [redacted], nr. [redacted], nr. [redacted] și nr. [redacted].

Operațiunile de import definitiv din intervalul mai sus amintit, au făcut obiectul unui control al Serviciului Antifrauda Fiscală și Vamală din cadrul paratei 2, iar verificările s-au finalizat prin încheierea procesului-verbal de control și a deciziei pentru regularizare anterior menționate, prin care s-a stabilit că produsele importate cu DVI nr. [redacted] drajeuri pentru tuse - nu au fost încadrate la poziția tarifară corespunzătoare, respectiv au fost încadrate la poziția tarifară 3004.90.99 și nu la poziția tarifară 1704.90.55.

Pentru aceste considerente, au fost stabilite obligații suplimentare de plată în cuantum de [redacted] lei, reprezentând drepturi vamale și majorări de întârziere.

Împotriva procesului-verbal de control și a deciziei pentru regularizare a formulat contestație în temeiul defect de lege, contestație care a fost soluționată prin decizia nr. 411 din data de 16. 12. 2008, admitându-se în parte pentru suma de [redacted] lei reprezentând majorări de întârziere aferente taxelor vamale stabilite prin decizia pentru regularizarea situației privind obligațiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr. [redacted] 8, emisă de Direcția regională pentru accize și Operațiuni vamale [redacted] - Serviciul Antifrauda Fiscală și Vamală și respingându-se, ca neîntemeiată, pentru datoria vamală de 21.829 și majorări de întârziere aferente taxei pe valoare adăugată în suma totală de [redacted] lei.

B. Criticile aduse deciziilor atacate

1. Operațiunea vamală obiect al controlului vamal ulterior. Legea aplicabilă.

Potrivit art. 284 din Legea nr. 86/2006 privind Codul vamal al României, cu modificările și completările ulterioare, "operațiunile vamale inițiate sub regimul prevăzut de reglementările vamale anterioare intrării în vigoare a prezentului cod se finalizează potrivit acelei reglementări."

În lumina textului de lege mai sus redat, ~~legea aplicabilă~~ operațiunii de import definitiv cu DVI I [redacted] - drajeuri pentru tuse - este Legea nr. 147/1997, H.G. nr. 1114/2001 pentru aprobarea Regulamentului de aplicare a Codului vamal al României, Legea nr. 98/1996 privind ratificarea Convenției internaționale privind sistemul armonizat de denumire și codificare a marfurilor, inclusiv anexa acestuia, încheiată la Bruxelles la 14 iunie 1983, Decizia Direcției Generale a Vămilor nr. 16/2000 privind Normele tehnice de interpretare a Sistemului armonizat de denumire și codificare a marfurilor, ediția a II-a (1996), actualizate prin aducerile la zi nr. 1-8, Decizia Ministerului Finanțelor (actual Ministerul Finanțelor Publice) nr. 16/2000 privind Normele tehnice de interpretare a Sistemului armonizat de denumire și codificare a marfurilor, ediția a II-a (1996), actualizate prin aducerile la zi nr. 1-8, acte normative în vigoare la data efectuării operațiunii de import.

2. Taxe vamale de import. Clasificarea și încadrarea tarifară pentru "COUGH GUM DROPS".

Prin procesul-verbal de control s-a constatat că la DVI I [redacted] COUGH GUM DROPS, a fost încadrat greșit la poziția tarifară 30.04, subpoziția 30.04.90.99 (ex), în loc de poziția tarifară 17.04.90.55, cu aplicarea unui procent de taxare de 38%.

Taxele vamale de import determinate pe baza Tarifului Vamal al României se stabilesc potrivit art. 65, art. 66, art. 72 și art. 73 din Legea nr. 147/1997 privind Codul vamal al României.

Din interpretarea textelor de lege menționate reiese că taxele vamale se stabilesc pe baza Tarifului vamal al României care se elaborează pe baza nomenclurii combinate a marfurilor, cu mențiunea că regulile generale și notele explicative de interpretare a acestora

din urma sunt cele din Conventia internationala a Sistemului armonizat de descriere si codificare a marfurilor, incheiata la Bruxelles la 14 iunie 1983.

Potrivit acelorasi dispozitii legale, vor fi avute in vedere cu ocazia interpretarii si regulile specifice aplicabile clasificarii marfurilor prevazute in nomenclatura combinata, stabilite de Directia Generala a Vamilor, cu luarea in considerare si a practicii internationale.

In lumina considerentelor mai sus expuse, potrivit Anexei din 5.01.2000 la Decizia Directorului General al Directiei Generale a Vamilor nr. 16/2000 privind Normele tehnice de interpretare a Sistemului armonizat de denumire si codificare a marfurilor, editia a II-a (1996), actualizate prin aducerile la zi nr. 1-8, Nota de Capitol 1, lit. c): "Capitolul (n.a. Capitolul 17 Zaharuri si Produse Zaharoase) nu cuprinde medicamentele si alte produse de la Capitolul 30".

Note explicative de subpozitie 1704.90 - Altele:

"Pozitia cuprinde majoritatea preparatelor alimentare indulcite, solide sau semi-solide, in general proprii consumului imediat si cunoscute, in general, sub numele de dulciuri sau bomboane. Printre aceste produse, se includ: [...] "5) preparatele, prezentate sub forma de pastile pentru gat sau de bomboane contra tusei, constand, in mod esential, din zahar (cu sau fara adaos de alte substante alimentare cum ar fi gelatina, amidonul sau faina) si din agenti aromatizanti, inclusiv substante avand proprietati medicinale ca alcool benzilic, mentol, eucaliptol si balsam tolu). Totusi, pastilele pentru gat sau bomboanele contra tusei care contin substante avand proprietati medicinale, altele decat agentii aromatizanti, se clasifica la Capitolul 30, in cazul in care proportia acestor substante in fiecare pastila sau bomboana este suficienta pentru ca ele sa fie utilizate in scopuri terapeutice sau profilactice."

Potrivit celor mai sus expuse, reiese ca pastilele pentru gat si/sau bomboanele contra tusei se clasifica, totusi, la Capitolul 30 - Produse farmaceutice, daca sunt indeplinite urmatoarele conditii:

- 1) contin substante avand proprietati medicinale, altele decat agentii aromatizanti;
- 2) proportia acestor substante in fiecare pastila sau bomboana este suficienta pentru ca ele sa fie utilizate in scopuri terapeutice sau profilactice.

In privinta compozitiei produsului COUGH GUM DROPS, acesta contine:

- a) ulei de eucalipt - 0,112%;
- b) mentol - 0,12%;
- c) timol - 0,01%;
- d) tinctura de tolu - 0,08%;
- e) amidon - 11,278%;
- f) glucoza - 48,7%.

Potrivit adresei Ministerului Sanatatii - Directia Farmaceutica, inregistrata sub nr. 13358 / 23.03.1999, "produsul COUGH GUM DROPS este medicament destinat exclusiv in scopuri medicale si face parte din Nomenclatorul Ministerului Sanatatii [...], iar compozitia ii permite sa fie utilizat in scopuri terapeutice si profilactice."

Se observa, prin urmare, indeplinirea celor doua conditii mai sus aratate, in sensul ca produsul COUGH GUM DROPS contine substante avand proprietati medicinale in proportii suficiente ca ele sa fie utilizate in scopuri terapeutice sau profilactice.

3. Incidenta prevederilor Regulamentului (CEE) nr. 717/85 al Comisiei din 19 martie 1985 privind clasificarea anumitor marfuri in cadrul subpozitiei 17.04 DI din Tariful Vamal Comun.

In conditiile celor mai sus afirmate, motivatia paratei 1 din decizia nr. 411 din data de 16.12.2008 potrivit careia, in temeiul Regulamentului (CEE) nr. 717/85 al Comisiei din 19 martie 1985 privind clasificarea anumitor marfuri in cadrul subpozitiei 17.04 DI din Tariful Vamal Comun, "cough gum drops" se va incadra la pozitia tarifara 17.04.90.55 si nu la pozitia tarifara 30.04, supozitia 30.04.90.99, nu poate fi primita.

Astfel, Regulamentul are in vedere "pastilele contra tusei si a iritatiilor gatului", iar importul a avut in vedere dropsuri contra tusei.

Or, in conditiile in care emitentul actului normativ a inteles ca prin Regulament sa faca precizari numai cu referire la "pastile" si nu si la "dropsuri contra tusei", devine incident unul dintre principiile fundamentale ale dreptului. si anume "ubi lex non distiguit, nec nos distinguere debemus".

In conditiile in care emitentul Regulamentului a inteles sa se refere numai la "pastile", nu se va putea extinde, cu ocazia aplicarii actului normativ, sfera de incidenta a acestuia, pentru ca in caz contrar actul ar fi deturnat de la finalitatea urmarita prin emiterea sa, necazand in puterea celui ce-i revine sarcina aplicarii acestui regulament sa modifice sau sa extinda efectele dorite si anticipate la data emiterii acestui act.

Mai mult de atat, Regulamentul face referire la pastile cu o compozitie (continut in procente) de zaharoza, glucoza si caramel de 99,5%, iar dupa cum a aratat, in compozitia produsului "cough gum drops" continutul de zahar este de 39,7%, iar glucoza 48,7%, cu mult sub pragul stabilit de Regulament, considerent pentru care afirmatia de la pagina 8 a deciziei nr. [redacted] a paratei 1, potrivit cu care "compozitia produsului cough gum drops, importat de societate, este similara cu cea a pastilelor contra tusei si a iritatiilor gatului, mentionate in Regulamentul (CEE) nr. 717/85 al Comisiei din 19 martie 1985 privind clasificarea anumitor marfuri in cadrul supozitiei 17.04 DI din Tariful Vamal Comun" nu va putea fi primita.

Pentru aceste considerentele, nu sunt incidente in prezenta cauza prevederile Regulamentului (CEE) nr. 717/85 al Comisiei din 19 martie 1985 privind clasificarea anumitor marfuri in cadrul supozitiei 17.04 DI din Tariful Vamal Comun.

4. Neluarea in considerare, cu ocazia solutionarii contestatiei sale prin decizia nr. 411/16.12.2008, a adresei Ministerului Finantelor Publice - Directia Generala a Vamilor - Directia Regionala Vamala Interjudeteana Constanta, inregistrata la emitent sub nr. [redacted]

Sunt criticabile si sustinerile paratei 1 de la pagina 8 a Deciziei nr. [redacted] potrivit cu care nu pot fi retinute in solutionarea favorabila a cauzei afirmatiile societatii: "ca potrivit adresei Ministerului Sanatatii - Directia Farmaceutica, inregistrata inregistrata sub nr. [redacted], produsul "COUGH GUM DROPS" este medicament destinat exclusiv in scopuri medicale si face parte din Nomenclatorul Ministerului Sanatatii [...], iar compozitia ii permite sa fie utilizat in scopuri terapeutice si profilactice [...] intrucat Autoritatea Nationala a Vamilor, prin unitatile sale subordonate, este singurul organ abilitat sa constate incadrarea corecta in tariful vamal de import a marfurilor importate, drept conferit de prevederile art. 8 din Legea nr. 147/1997 [...]", avand in vedere ca nu a fost luata in considerare, cu ocazia solutionarii contestatiei, adresa Ministerului Finantelor Publice - Directia Generala a Vamilor - Directia Regionala Vamala Interjudeteana Constanta, inregistrata la emitent sub nr. [redacted], desi aceasta a fost anexata contestatiei.

Prin adresa mentionata, autoritatile vamale aratau ca, avand in vedere ca produsul in cauza face parte din Nomenclatorul Ministerului Sanatatii si ca este utilizat exclusiv in scopuri medicale (conform avizului Ministrului Sanatatii - Directia Farmaceutica din data de [redacted] 1999), acesta se incadreaza in Sistemul Armonizat de Denumire si Codificare a marfurilor la capitolul 30, pozitia 30.04., subpozitia 30.04.90.99, [...] precizandu-se mai departe ca produsele clasificate la subpozitia tarifara 30.04.90.99 sunt exceptate de la plata taxelor vamale, comision vamal (0,5) si TVA 19% aplicate bazelor de calcul [...]."

Or, in conditiile aratate, incadrarea produsului "cough gum drops" la capitolul 30, pozitia 30.04., subpozitia 30.04.90.99, se sprijina nu numai pe adresa Ministerului Sanatatii - Directia Farmaceutica, ci si pe adresa Ministerului Finantelor Publice, Directia Generala a Vamilor, Directia Regionala Vamala Interjudeteana [redacted] inregistrata la emitent sub nr.

[redacted] intrucat, dupa cum insasi parata 1 arata in Decizia nr. [redacted] Autoritatea Nationala a Vamilor prin unitatile sale subordonate, este singurul organ abilitat sa constate incadrarea corecta in tariful vamal de import a marfurilor importate, drept conferit de prevederile art. 8 din Legea nr. 141 /1997 [...].

Mai mult de atat, in lumina considerentelor mai sus expuse, prin adresa Ministerului Finantelor Publice - Directia Generala a Vamilor - Directia Regionala Vamala Interjudeteana Constanta, inregistrata la emitent sub nr. [redacted], singurul organ abilitat sa constate incadrarea corecta in tariful vamal de import a marfurilor importate, a fost acoperit si neajunsul textelor de lege invocate cu ocazia solutionarii contestatiei (Nomenclatorul combinat la pozitia 30 - Conditii Generale si Recomandarile Sistemului Armonizat - Sesiunea 21 din martie 1988), potrivit cu care nu este determinanta si nu este un criteriu suficient pentru clasificarea unui produs la pozitia 30 descrierea unui produs ca medicament in legislatia nationala ori existenta unui certificat emis de catre autoritatea nationala de sanatate [...].

Textele de lege mai sus invocate arata ca nu pot fi avute in vedere, cu ocazia incadrarii unui produs la capitolul 30, pozitia 30.04., subpozitia 30.04.90.99, numai "descrierile in legislatia nationala" si certificatele emise de catre autoritatea nationala de sanatate, ci ele trebuie interpretate unele prin altele cu toate si orice alte documente care confera indicii suficiente pentru incadrarea produsului la aceasta pozitie tarifara. Or, a inteles acest lucru si, supunandu-se prevederilor legale in vigoare, a solicitat informari de la singurul organ abilitat sa constate incadrarea corecta in tariful vamal de import a marfurilor importate, Autoritatea Nationala a Vamilor, prin unitatile sale subordonate, care, prin adresa inregistrata sub nr. [redacted], au stabilit ca incadrarea corecta pentru COUGH GUM DROPS este capitolul 30, pozitia 30.04, subpozitia 30.04.90.99.

5. Importul medicamentului COUGH GUM DROPS in baza licentei de import emise de Ministerul Sanatatii, cu avizul Departamentului de Comert Exterior - Directia Licente, conform H.G. nr. 340 /1992.

Importul medicamentului COUGH GUM DROPS, la acea data, se putea face numai in baza unei licente de import emise de Ministerul Sanatatii, cu avizul Departamentului de Comert Exterior - Directia Licente, conform H.G. nr. 340/1992 privind regimul de import al ~~deseurilor~~ si reziduurilor de orice natura, precum si al altor marfuri periculoase pentru sanatatea populatiei si pentru mediul inconjurator, cu modificarile si completarile ulterioare.

In licenta de import nr. [redacted], ce a stat la baza DVI nr. I [redacted] se specifica, in mod clar, atat compozitia produsului COUGH GUM DROPS, cat si faptul ca el poate fi utilizat in scopuri profilactice si terapeutice.

Regimul eliberarii acestor licente de import a fost modificat ulterior ca urmare a abrogarii H.G. nr. 340/1992, prin H.G. nr. 228/2004.

6. Obligatia autoritatilor vamale de a verifica clasificarea tarifara cu ocazia acordarii liberului de vama la import.

Un alt argument in sustinerea incadrarii produsului COUGH GUM DROPS la pozitia tarifara 30.04.90.99 ~~il~~ reprezinta dispozitiile art. 71, art. 72 si urm. din Regulamentul de aplicare a Codului Vamal al Romaniei, aprobat prin H.G. nr. 1114/2001, valabil la data operatiunilor de import, potrivit cu care: "In vederea acordarii liberului de vama la import sau la export autoritatea vamala verifica daca:

a) felul marfurilor constatate la controlul vamal corespunde cu cel inscris in declaratia vamala;

b) cantitatea marfurilor inscrisa in documentele de transport si in facturi corespunde cu cea din declaratia vamala;

c) numărul și valabilitatea licenței, înscrise în declarația vamală corespund cu datele din licență, atunci când normele legale prevăd existența unei licențe (art. 71).

Pe lângă verificările prevăzute la art. 71, la importul de marfuri se mai verifică și clasificarea tarifară, taxa vamală, valoarea în vamă [...] (art. 72).

Per a contrario, în condițiile în care operațiunile de import cu DVI nr. 1 s-ar fi realizat cu o clasificare tarifară necorespunzătoare, autoritatea vamală, în urma verificărilor prevăzute la art. 72 din Regulament, nu ar mai fi acordat liberul de vamă la import.

În lumina considerentelor mai sus expuse, este criticabilă decizia paratei 1, având în vedere că se arată, la paginile 8-9, "că nu poate fi reținută nici motivatia contestatoarei referitoare la faptul că organele vamale i-au acceptat încadrarea tarifară efectuată anterior, întrucât dispozițiile vamale prevăd că încadrarea tarifară se face de către importator, iar organele vamale au dreptul să efectueze control vamal ulterior al operațiunilor de import", oferind ca temei legal prevederile art. 3 lit. s) și t) din Legea nr. 141/1997, art. 39 (1), art. 40 din H.G. nr. 1114/2001, art. 8 din H.G. nr. 1527/2003, ignorând prevederile art. 71 - 72 și urm. din Regulamentul de aplicare a Codului Vamal al României, aprobat prin H.G. nr. 1114/2001, valabil la data operațiunilor de import, mai sus invocate, potrivit cu care autoritățile vamale aveau și obligația de a verifica clasificarea tarifară.

În concluzie, încadrarea produsului COUGH GUM DROPS în Sistemul Armonizat de denumire și codificare a marfurilor se face la Capitolul 30 (produse farmaceutice) poziția 30.04 (medicamente constituite din produse amestecate sau neamestecate, preparate în scopuri terapeutice sau profilactice, prezentate sub formă de doze sau conditionate pentru vânzarea cu amănuntul), subpoziția 30.04.90.99 (altele), și nu la poziția tarifară 17.04.90.55.

In drept, reclamanta a invocat Legea nr. 147/1997 privind Codul vamal al României, cu modificările și completările ulterioare, H.G. nr. 1114/2001 pentru aprobarea Regulamentului de aplicare a Codului vamal al României, Legea nr. 98/1996 privind ratificarea Convenției internaționale privind sistemul armonizat de denumire și clasificare a marfurilor, inclusiv anexa acestuia, încheiată la Bruxelles la 14 iunie 1983, Decizia Direcției Generale a Vămilor nr. 16/2000 privind Normele tehnice de interpretare a Sistemului armonizat de denumire și codificare a marfurilor, ediția a II-a (1996), actualizate prin aducerile la zi nr. 1-8, Decizia Ministerului Finanțelor (actual Ministerul Economiei și Finanțelor) nr. 16/2000 privind Normele tehnice de interpretare a Sistemului armonizat de denumire și codificare a marfurilor, ediția a II-a (1996), Ordinului nr. 585/2005 pentru aprobarea modelelor unor formulare utilizate în domeniul colectării creanțelor fiscale, Ordinul Vicepreședintelui A.N.A.F. nr. 7521/2006 pentru aprobarea normelor tehnice privind realizarea supravegherii și controlului vamal ulterior, Codul de procedură fiscală, Legea nr. 86/2006 privind Codul vamal al României, cu modificările și completările ulterioare, Codul de procedură civilă și orice alt act cu incidență în prezenta cauză.

In dovedirea cererii, reclamanta a depus înscrisuri.

In apărare, conform preverilor art. 115 și urm., parata 2 a depus **intampinare**, prin care a solicitat respingerea cererii ca neîntemeiată, reiterând motivele pentru care parata 1 a respins contestația reclamantei, expuse la pct. I.12 de mai jos.

În plus, parata a formulat și următoarele apărări:

În conformitate cu Nota complementară 1 de la capitolul 30, "poziția 3004 cuprinde preparatele pe bază de plante medicinale și preparatele pe bază următoarelor substanțe active: vitamine, minerale, aminoacizi esențiali și acizi grași, conditionate pentru vânzarea cu amănuntul".

Aceste preparate se clasifică la poziția 3004 dacă etichetarea, ambalarea sau modul de utilizare au înscrise următoarele indicații:

- maladia, afectiunea sau simptomele acestora, impotriva carora produsul este utilizat;

- concentratia de substante active sau substantele active pe care le contin;
- posologia si
- modul de administrare.”

Preparatele prezentate sub forma de pastile pentru gat sau de bomboane contra tusei, constituite in principal din zahar (chiar aditivat cu alte substante alimentare cum sunt: gelatina, amidonul sau faina) si agentii aromatizanti (inclusiv substante avand proprietati medicinale ca alcoolul benzilic, mentolul, eucaliptul si balsamul de tolu), se clasifica la pozitia 17.04.

Pastilele pentru gat sau bomboanele contra tusei ce contin substante care au proprietati medicinale, altele decat agentii aromatizanti, se clasifica la pozitia 30.04 daca sunt prezentate sub forma de doze sau conditionate pentru vanzarea cu amanuntul, cu conditia ca proportia acestor substante in fiecare pastila sau bomboana (altele decat agentii aromatizanti) sa fie de asa natura incat sa poata fi utilizata in scopuri terapeutice sau profilactice.

In compozitia produsului COUGH GUM DROPS nu intra alte substante cu proprietati medicinale decat cele mentionate mai sus, si anume substante alimentare si agenti aromatizanti, deci se clasifica la pozitia tarifara 17.04.

Aceasta argumentatie pe lege este, de altfel, sustinuta si de conduita reclamantei care, la toate celelalte operatiuni vamale a procedat la incadrarea tarifara a aceluiasi produs la pozitia tarifara 1704.90.55, asa cum se poate observa din continutul procesului-verbal de control nr. [REDACTED], precum si al deciziei pentru regularizarea situatiei nr. [REDACTED], ambele emise la data de [REDACTED].

In concluzie, autoritatea vamala, conform obligatiilor de control si supraveghere vamala, a aplicat in mod corect masurile legale corespunzatoare, procedand la incheierea procesului-verbal de control si a deciziei pentru regularizarea situatiei contestate, conform procedurilor statuate pentru incasarea datoriei vamale real datorate bugetului de stat si a accesoriilor fiscale, in cuantum total de [REDACTED] lei, la care se adauga accesoriile bugetare aferente.

In consecinta, in mod temeinic si legal, organul de solutionare a respins contestatia formulata ca neintemeiata - conform deciziei nr. 411/16.12.2008.

In drept, parata a invocat toate dispozitiile la care a facut referire in continutul intampinarii.

In dovedirea apararilor, parata a depus inscrisuri.

Printr-o **completare a intampinarii**, parata 2 a mai invederat, in aparare, urmatoarele:

Incadrarea tarifara corecta (1704.90.55) se regaseste in Tariful vamal de import din anul 2004, aprobat prin Legea nr. 608/2003. La art. 1 din aceasta lege se prevede: “Incepand cu data de 1 ianuarie 2004, denumirea si clasificarea marfurilor din Tariful vamal de import al Romaniei, precum si taxele vamale aferente acestora se modifica potrivit anexei care face parte integranta din prezenta lege (anexa s-a publicat in Monitorul Oficial nr. 928bis din 23 decembrie 2003). Taxa vamala prevazuta este de 38%.

Codul tarifar 1704.90.55 – “Pastile pentru gat si dropsuri contra tusei” se regaseste in Tariful vamal de import la capitolul 17 – “Zaharuri si produse zaharoase”, pozitia tarifara 17.04 – “Produse zaharoase fara cacao (inclusiv ciocolata alba)”.

Asa cum se observa din denumirea codului tarifar 1704.90.55 – “Pastile pentru gat si dropsuri contra tusei”, se prevede expres ca acest cod contine dropsurile contra tusei si este necontestat faptul ca in speta au fost importate chiar dropsuri contra tusei, cum se arata expres si in actiunea reclamantei.

Incadrarea incorecta sustinuta de reclamanta (3004.90.99) avand denumirea in Tariful vamal de import - "Altele" si potrivit Tarifului vamal de import din anul 2004, aprobat prin Legea nr. 608/2003, taxa vamala prevazuta pentru anul 2004 a fost zero, fiind exceptat de la plata taxei vamale.

Codul tarifar 3004.90.99 - "Altele" se regaseste in Tariful vamal de import la capitolul 30 - "Produse farmaceutice", pozitia tarifara 30.04 - "Medicamente (cu exceptia produselor de la pozitiile 30.02, 30.05 sau 30.06) constituite din produse amestecate sau neamestecate, preparate in scopuri terapeutice sau profilactice, prezentate in forma de doze (inclusiv cele care se administreaza cutanat) sau conditionate pentru vanzarea cu amanuntul".

Potrivit articolului 3 din Conventia internationala privind Sistemul armonizat de denumire si codificare a marfurilor, inclusiv la anexa acesteia, incheiata la Bruxelles la 14 iunie 1983, la care Romania a aderat prin Legea nr. 98/1996, "Fiecare parte contractanta se angajeaza, cu exceptia aplicarii prevederilor subparagrafului c) al prezentului paragraf, ca de la data la care prezenta conventie intra in vigoare, in ceea ce o priveste, nomenclaturile sale tarifare si statistice sa fie conforme cu Sistemul armonizat. Aceasta se angajeaza, prin urmare, ca la elaborarea nomenclaturilor sale tarifare si statistice:

1. sa foloseasca toate pozitiile si subpozitiile Sistemului armonizat, fara completari sau modificari, precum si codurile numerice aferente;

2. sa aplice regulile generale pentru interpretarea Sistemului armonizat, precum si toate notele privind sectiunile, capitolele si subpozitiile si sa nu modifice domeniul de aplicare a acestor sectiuni, capitole, pozitii sau subpozitii ale Sistemului armonizat."

Notele privind sectiunile Sistemului armonizat au fost publicate in Monitorul Oficial al Romaniei nr. 75 si 75bis din 5 februarie 2003, o data cu Decizia directorului general al Directiei Generale a Vamilor nr. 1783/2002 privind Normele tehnice de interpretare a Sistemului armonizat de denumire si codificare a marfurilor, editia a III-a (2002), actualizate prin aducerile la zi nr. 1 si 2.

In Nota de la pozitia tarifara 30.04 se prevede ca preparatele, prezentate sub forma de pastile pentru gat sau bomboane contra tusei, constituite in principal din zahar (chiar aditivat cu alte substante alimentare cum sunt gelatina, amidonul sau faina) si agenti aromatizanti (inclusiv substante avand proprietati medicinale ca alcoolul benzilic, mentolul, eucaliptolul si balsamul de tolu) se clasifica la pozitia 17.04.

La pagina 6 a actiunii reclamanta prezinta compozitia chimica a produsului importat in speta, dar "uita" sa specifice zaharul in proportie de 39,7%.

Asadar, aceasta compozitie se incadreaza clar la nota de mai sus, deoarece contine in principal zahar - in speta 88,4%, chiar aditivat cu alte substante alimentare, cum este amidonul si agenti aromatizanti (inclusiv substante avand proprietati medicinale ca mentolul (0,12%), eucaliptolul (0,112%) si balsamul de tolu 0,08%).

Conform Notei exprese aratate mai sus, este evident ca produsul importat in speta se clasifica la pozitia 17.04.

Reclamanta invoca Decizia directorului general al Directiei Generale a Vamilor nr. 16/2000, dar la data importului, in anul 2004, aparuse si se aplica Decizia directorului general al Directiei Generale a Vamilor nr. 1783/2002 privind Normele tehnice de interpretare a Sistemului armonizat de denumire si codificare a marfurilor, editia a III-a (2002), actualizate prin aducerile la zi nr. 1 si 2.

De fapt, reclamanta invoca aceeasi Nota de mai sus de la capitolul pozitia 30.04 si care se repeta si la pozitia 17.04, conform careia pastile pentru gat sau bomboane contra tusei care contin substante medicinale, altele decat agentii aromatizanti, se clasifica la capitolul 30, in cazul in care proportia acestor substante in fiecare pastila sau bomboana este suficienta pentru ca ele sa fie utilizate in scopuri terapeutice sau profilactice.

În speta produsul nu conține alte substanțe decât agenți aromatizanți (inclusiv substanțe având proprietăți medicinale ca mentolul (0,12%), eucaliptolul (0,112%) și balsamul de tolu (0,08%), timol (0,01%), astfel ca este evident că nu se încadrează la excepția aratăta, din contra, se încadrează clar la regula de a conține agenți aromatizanți (inclusiv substanțe având proprietăți medicinale ca alcoolul benzilic, mentolul, eucaliptolul și balsamul de tolu).

Asadar, susținerea reclamantei privind această excepție este total nefondată.

Reclamanta mai invocă adresa nr. [REDACTAT] a Ministerului Sănătății.

Această adresă nu face decât să arate compoziția chimică a produsului și, de fapt, confirmă că acesta se încadrează la Nota de la poziția tarifară 30.04 în care se prevede că preparatele, prezentate sub formă de pastile pentru gât sau bomboane contra tusei, constituite în principal din zahăr (chiar aditivat cu alte substanțe alimentare cum sunt gelatina, amidonul sau făina) și agenți aromatizanți (inclusiv substanțe având proprietăți medicinale ca alcoolul benzilic, mentolul, eucaliptolul și balsamul de tolu) se clasifică la poziția 17.04.

În această adresă nu se precizează încadrarea tarifară a produsului, deoarece aceasta nu este de competența Ministerului Sănătății.

În plus, în celelalte declarații vamale de import, la rubrica 33 - Codul marfii, apare foarte clar, pentru bomboanele gume pentru tuse (Cough Gum Drops), încadrarea tarifară 1704.90.55, declarată chiar de reclamanta.

Având în vedere că autoritatea vamală a constatat încadrarea tarifară greșită și diferențele de taxe de plată la buget, era obligată să dispună încasarea lor de la importator, conform prevederilor exprese ale Codului vamal al României, indiferent de motivul neincasării la momentul importului, legea nefăcând distincție în acest sens.

Asadar, nu are nicio relevanță susținerea reclamantei privind verificarea declarației vamale de către autoritatea vamală, deoarece legea nu distinge și diferențele de taxe sunt obligatoriu de încasat la buget.

Răspunzând întampinării paratei 2, reclamanta a invocat următoarele:

Din analiză comparativă a textelor de referință privind notele explicative la pozițiile tarifare din cele două decizii se poate observa că ele sunt identice; asadar, ceea ce interesează pentru stabilirea poziției și a încadrării tarifare este conținutul produsului, conținut rămas neschimbat de la data primului import și până la data importului din 19 ianuarie 2004, inclusiv, precum și posibilitatea produsului de a fi folosit în scopuri profilactice și terapeutice.

În situația în care, în anul 2002, pentru condiții similare (compoziție produs, note explicative, încadrare tarifară etc.) celor de la data importului cu DVI nr. [REDACTAT], Direcția Regională Vamală Interjudeteana Constanța (actualmente, Direcția Județeană pentru Accize și Operațiuni Vamale Constanța), prin adresă nr. [REDACTAT], arată că "acest produs se încadrează în Sistemul Armonizat de denumire și codificare a marfurilor, la capitolul 30 (produse farmaceutice), poziția 30.04, subpoziția 30.04.90.99, nu vor putea fi primite susținerile paratei potrivit cărora, cu ocazia importului cu DVI nr. [REDACTAT], ar fi încadrat greșit produsul Cough Gum Drops la poziția tarifară 30.04, subpoziția 30.04.90.99, și nu la poziția 1704.90, pentru că ar fi în cazul unor soluții diferite pentru situații identice.

Apoi, așa cum a arătat și în cererea de chemare în judecată, importul cu DVI nr. [REDACTAT] având ca obiect produsul cough gum drops a fost ultimul făcut în baza unei licențe de import, care se emitea la vremea respectivă în baza H.G. nr. 340/1992, hotărâre care a fost abrogată prin H.G. nr. 228/2004.

Asadar, în lipsa unei licențe care reprezintă și o garanție a clasificării produsului cough gum drops ca medicament ce poate fi folosit în scopuri profilactice și terapeutice, pe fondul modificării sensibile a compoziției produsului și al scoaterii acestuia din urma din categoria medicamentelor, deci pe fondul modificării "condițiilor similare" anterior amintite, a fost

nevoita, cu ocazia celorlalte 9 importuri realizate in perioada [redacted].2004 - [redacted].2008, sa incadreze produsul la pozitia tarifara 1704.90., incetand sa il mai incadreze la pozitia tarifara 30.04, subpozitia 30.04.90.99.

De altfel, pana la importul din data [redacted].2004, inclusiv pe fondul "conditiilor similare", asa cum au fost ele definite anterior, cu ocazia tuturor importurilor anterioare acestuia, a incadrat constant produsul cough gum drops la pozitia tarifara 30.04, subpozitia 30.04.90.99., fara ca vreo autoritate competenta sa se opuna, fiind acordat de fiecare data liberul in vama.

Parata 1, legal citata, nu a depus intampinare.

Analizand actele si lucrarile cauzei, **instanta retine urmatoarele:**

I. In fapt

1. Prin adresa nr. [redacted], Ministerul Sanatatii – Directia Farmaceutica a comunicat reclamantei, la solicitarea acesteia, ca produsul COGH GUM DROPS este medicament destinat exclusiv utilizarii in scopuri medicale, ca face parte din Nomenclatorul Ministerului Sanatatii si ca are o compozitie chimica, respectiv ulei de eucalipt - 0,112%, mentol - 0,12%, timol - 0,01%, tinctura de tolu - 0,08%, amidon - 11,278%, glucoza - 48,7%, care ii permite sa fie utilizat in scopuri terapeutice si profilactice.

2. Apoi, prin adresa nr. [redacted], Directia Generala a Vamilor – Directia Vamala Regionala Interjudeteana Constanta a comunicat reclamantei, la solicitarea si in baza datelor furnizate de aceasta, urmatoarele:

- produsul "COUGH GUM DROPS" are o compozitie care ii permite sa fie utilizat in scopuri terapeutice si profilactice;

- in conformitate cu prevederile Anexei la Decizia directorului general al D.G.V. nr. 16/2000 privind Normele tehnice de interpretare a Sistemului armonizat de denumire si codificare a marfurilor, pastilele pentru gat sau bomboanele contra tusei care contin substante avand proprietati medicinale, altele decat agentii aromatizanti, se clasifica la Capitolul 30, in cazul in care proportia acestor substante in fiecare pastila sau bomboana este suficienta pentru ca ele sa fie utilizate in scopuri terapeutice sau profilactice; in acest sens, pozitia 30.04 cuprinde pastilele, tabletele, comprimatele si picaturile de tipul celor utilizate exclusiv in scopuri medicinale;

- avand in vedere ca produsul in cauza face parte din Nomenclatorul Ministerului Sanatatii si ca este utilizat exclusiv in scopuri medicale (conform avizului Ministerului Sanatatii - Directia Farmaceutica din data de 09.03.1999) rezulta ca acest produs se incadreaza in Sistemul Armonizat de denumire si codificare a marfurilor, la capitolul 30 (produse farmaceutice), pozitia 30.04 (medicamente constituite din produse amestecate sau neamestecate, preparate in scopuri terapeutice sau profilactice, prezentate sub forma de doze sau conditionate pentru vanzarea cu amanuntul), subpozitia 30.04.90.99 (altele).

3. In perioada [redacted].2004 - 21.04.2008 societatea reclamanta a efectuat [redacted] operatiuni de import definitiv avand ca obiect, printre altele, dropsuri contra tusei, din care doua operatiuni au fost realizate prin parata 2 cu DVI nr. I [redacted] si nr. I [redacted], iar opt operatiuni prin Biroul Vamal [redacted] cu DVI nr. [redacted], nr. [redacted], nr. [redacted], nr. [redacted], nr. [redacted], nr. [redacted] si nr. [redacted].

4. Din continutul DVI nr. I [redacted], rezulta ca societatea a importat [redacted] cutii si [redacted] pungi drajeuri pentru tuse care au fost incadrate la pozitia tarifara 3004.90.99.

5. Importul s-a realizat in baza licentei de import nr. [redacted] emisa de Departamentul de Comerț Exterior – Directia Licentiere, cu avizul favorabil al Ministerului Sanatatii.

6. Conform specificatiilor inserate de reclamanta in cererea de acordare a licentei, produsul importat este utilizat in scopuri terapeutice si profilactice, iar compozitia chimica a acestui produs este urmatoarea:

- ulei de eucalipt - 0,112%;
- mentol - 0,12%;
- timol - 0,01%;
- tinctura de tolu - 0,08%;
- amidon - 11,278%;
- glucoza - 48,7%;
- zahar - 39,7%.

7. Operatiunile de import definitiv din intervalul mai sus mentionat au facut obiectul unui control al Serviciului Antifrauda Fiscala si Vamala din cadrul paratei 2, iar verificarile s-au finalizat prin incheierea procesului-verbal de control nr. [redacted]

8. In urma controlului s-a constatat si retinut, in esenta, ca produsul drajeuri pentru tuse, importat conform declaratiei vamale mentionate la pct. 4 de mai sus, a fost incadrat cronat la pozitia tarifara 3004.90.99 - "Medicamente constituite din produse amestecate sau neamestecate, preparate in scopuri terapeutice sau profilactice, prezentate sub forma de doze sau conditionate pentru vanzarea cu amanuntul", in loc de 1704.90.55 - "Pastile pentru gat si dropsuri contra tusei", asa cum au fost incadrate celelalte operatiuni vamale de import efectuate de reclamanta, avand ca obiect acelasi produs.

9. In baza constatarilor mai sus prezentate, parata 2 a emis decizia pentru regularizarea situatiei privind obligatiile suplimentare stabilite de controlul vamal nr. [redacted], prin care a stabilit in sarcina reclamantei, printre altele, obligatia de plata a sumei de [redacted] lei, din care [redacted] lei taxe vamale si [redacted] de lei T.V.A.

10. In drept, parata a motivat actul administrativ-fiscal prin indicarea prevederilor art. 65, art. 67, art. 68, art. 71, art. 122 alin. 1 si 2, art. 141 alin. 1, art. 158 alin. 2 si art. 165 lit. a) din Legea nr. 141/1997, ale art. 45 alin. 1, art. 48 alin. 1 si 2, art. 56 alin. 2 si art. 284 din Legea nr. 86/2006, ale art. 126 alin. 2 art. 140 alin. 1 si art. 150 alin. 2 din Legea nr. 571/2003, precum si ale art. 21 alin. 2, art. 119 alin. 1 art. 120 alin. 1 si 7 din O.G. nr. 92/2003.

11. Impotriva acestei decizii, conform prevederilor art. 205 si urm. C.proc.fisc., reclamanta a formulat contestatie.

12. Prin decizia nr. [redacted] Serviciul solutionare contestatii din cadrul paratei 1 a respins ca neintemeiata contestatia formulata de reclamanta. Pentru a pronunta aceasta solutie, emitenta deciziei a retinut urmatoarele:

<< Incadrarea marfurilor in Tariful vamal de import al Romaniei se face conform Regulilor generale pentru interpretarea Sistemului armonizat de denumire si codificare al marfurilor, prezentate in anexa la Legea nr. 98/1996 pentru aderarea Romaniei la Conventia Internationala privind Sistemul armonizat de denumire si codificare a marfurilor si in concordanta cu Notele explicative ale Sistemului armonizat, mentionate la art. 72 din Legea nr. 141/1997 care prevede urmatoarele: "Regulile generale si Notele explicative de interpretare a nomenclurii marfurilor prevazute in Tariful vamal de import al Romaniei sunt cele din Conventia internationala a Sistemului armonizat de descriere si codificare al marfurilor, incheiata la Bruxelles la 14 iunie 1983, la care Romania este parte."

Totodata, la art. 104 din H.G. nr. 1114/1997 privind Regulamentul vamal al Romaniei se precizeaza: "(2) Reglementarile adoptate de Comisia Comunitatilor Europene privind clasificarea unor anumite marfuri in Nomenclatura combinata se aplica de autoritatea vamala

pe baza deciziei directorului general al Direcției Generale a Vamelor, care se publica în Monitorul Oficial al României, Partea I”.

De asemenea, potrivit Regulilor generale pentru interpretarea Sistemului armonizat din Anexa nr. 1 la Legea nr. 98/1996 pentru aderarea României la Convenția internațională privind Sistemul armonizat de denumire și codificare a marfurilor:

”Încadrarea marfurilor în Nomenclatura pentru clasificarea marfurilor în tarifele vamale se face conform următoarelor principii:

1. Enunțul titlurilor secțiunilor, capitolelor sau subcapitolelor este considerat ca având numai o valoare indicativă, încadrarea marfii considerându-se legal determinată atunci când este în concordanță cu textul pozițiilor și al notelor de secțiuni și de capitole și atunci când nu sunt contrare termenilor utilizați în acele poziții și note.”

Conform Regulii 1 de interpretare, încadrarea marfurilor este considerată legal determinată atunci când este în concordanță cu textul pozițiilor și al notelor de secțiuni și de capitole.

În notele explicative ale Sistemului armonizat de denumire și codificare a marfurilor - Secțiunea IV - Produse ale industriei alimentare, bauturi, lichide alcoolice și otet [...], la poziția 17.04, se menționează:

17.04 - Produse zaharoase fără cacao (inclusiv ciocolată albă)

1704.10 - Guma de mestecat (chewing gum), chiar glazată cu zahăr

1704.90 - Altele.

Poziția cuprinde majoritatea preparatelor alimentare îndulcite, solide sau semisolide, în general proprii consumului imediat și cunoscute, în general, sub numele de dulciuri sau bomboane.

Printre aceste produse, se includ:

1) gumele, inclusiv guma de mestecat îndulcită (chewing gum și similare);

2) bomboanele (inclusiv cele care conțin extract de malt);

3) caramelele, nugalele, fondante, drajeurile, rahaturi loukoum;

4) martipanele;

5) preparatele, prezentate sub formă de pastile pentru gât sau de bomboane contra tusei, constând în principal din zahăr (cu sau fără adaos de alte substanțe) alimentare cum ar fi gelatina, amidonul sau făina) și din agenți aromatizanți (inclusiv substanțe având proprietăți medicinale ca alcool benzilic, mentol, eucaliptol și balsam de tolu). Totuși, pastilele pentru gât sau bomboanele contra tusei care conțin substanțe având proprietăți medicinale, altele decât agenții aromatizanți se clasifică la Capitolul 30, în cazul în care proporția acestor substanțe în fiecare pastilă sau bomboană este suficientă pentru ca ele să fie utilizate în scopuri terapeutice sau profilactice”.

De asemenea, în Notele explicative ale Sistemului armonizat de denumire și codificare a marfurilor, la poziția 30.04 - “Medicamente constituite din produse amestecate sau neamestecate, preparate în scopuri terapeutice sau profilactice, prezentate sub formă de doze sau conditionate pentru vânzarea cu amănuntul” se menționează:

”Poziția cuprinde pastilele, tabletele, comprimatele etc., de tipul celor utilizate exclusiv în scopuri medicinale, ca cele pe baza de sulf, carbon, tetraborat de sodiu, benzoat de sodiu, dorat de potasiu sau de magneziu. Totuși, preparatele prezentate sub formă de pastile pentru gât sau de bomboane contra tusei, constituite în principal din zahăr (chiar aditivat cu alte substanțe alimentare cum sunt: gelatina, amidonul sau făina) și agenți aromatizanți (inclusiv substanțe având proprietăți medicinale ca alcoolul benzilic, mentolul, eucaliptolul și balsamul de tolu), se clasifică la poziția 17.04. Pastilele pentru gât sau bomboanele contra tusei ce conțin substanțe care au proprietăți medicinale, altele decât agenții aromatizanți, se clasifică la această poziție dacă sunt prezentate sub formă de doze sau conditionate pentru vânzarea cu amănuntul, cu condiția ca proporția acestor substanțe în fiecare pastilă sau

bomboana sa fie de asa natura incat sa poata fi utilizata in scopuri terapeutice sau profilactice.”

Fata de dispozitiile legale sus invocate, incadrarea marfurilor in nomenclatorul pentru clasificarea marfurilor in tariful vamal se face potrivit Sistemului armonizat de denumire si codificare a marfurilor adoptat la nivel international si pe care Romania l-a adoptat si este obligata sa-l respecte. Pentru incadrarea la o anumita pozitie este necesar a se respecta atat principiile generale ce sunt transpuse in reguli, cat si notele existente la fiecare pozitie.

Asa cum rezulta din notele explicative de la pozitiile tarifare 17.04 si 30.04., pastilele de gat constituite in principal din zahar (chiar aditivat cu alte substante alimentare cum sunt: gelatina, amidonul sau faina) si agenti aromatizanti (inclusiv substante avand proprietati medicinale ca alcoolul benzilic, mentolul, eucaliptolul si balsamul de tolu), se clasifica la pozitia 17.04.

Avand in vedere compozitia produsului in discutie, rezulta ca acesta contine in principal zahar (zahar - 39,7% si glucoza - 48,7%), substante aditivate - amidon 11,27%, precum si agentii aromatizanti - ulei de eucalipt - 0,012%, mentol- 0,12%, timol 0,01%, tinctura de tolu 0,08%, ceea ce determina incadrarea acestuia la pozitia tarifara 17.04.

In acelasi sens, Comisia Comunitatilor Europene a adoptat Regulamentul (CEE) nr. 717/85 din 19 martie 1985 privind clasificarea anumitor marfuri in cadrul subpozitiei 17.04 din Tariful Vamal Comun.

Compozitia produsului "COUGH GUM DROPS" (pastile pentru gat si dropsuri contra tusei) importat de contestatoare este similara cu cea a pastilelor contra tusei si a iritatiilor gatului, mentionate in REGULAMENTUL (CEE) nr. 717/85 din 19 martie 1985 privind clasificarea anumitor marfuri in cadrul subpozitiei 17.04 D I din Tariful Vamal Comun, care prevede, in mod clar, ca "intrucat produsul respectiv contine substante aromatizante care pot avea si proprietati medicinale, insa in proportii prea mici pentru a-i conferi caracterul de medicament in sensul notei 1 de la capitolul 30, pastilele contra tusei si a iritatiilor gatului trebuie clasificate in Tariful Vamal Comun in cadrul subpozitiei: 17.04."

Prin urmare, contestatoarea a incadrat gresit produsul importat intrucat, incadrarea marfurilor in Nomenclatura combinata este legal determinata atunci cand nu este contrara termenilor utilizati in acele pozitii si note.

Produsul in discutie nu poate fi incadrat la pozitia 3004 intrucat nu are indicatii referitoare la prevenirea si tratarea unei maladii, ci la mentinerea starii generale a sanatatii si a starii de bine, respectiv improspateaza respiratia, inlatura iritatiile datorate fumatului sau asupra solicitarii vocii, desfunda nasul si calmeaza tusea.

Referitor la afirmatiile contestatoarei ca, potrivit adresei Ministerului Sanatatii - Directia Farmaceutica, inregistrata sub nr. [redacted], produsul COUGH GUM DROPS este medicament destinat exclusiv utilizarii in scopuri medicale si face parte din Nomenclatorul Ministerului Sanatatii [...], iar compozitia ii permite sa fie utilizat in scopuri terapeutice si profilactice si ca importul medicamentului COUGH GUM DROPS, la acea data, se putea face numai in baza unei licente de import, emise de Ministerul Sanatatii, cu avizul Departamentului de Comert Exterior - Directia Licente, conform H.G. nr. 340/1992, nu pot fi retinute in solutionarea favorabila a cauzei, intrucat Autoritatea Nationala a Vamilor, prin unitatile sale subordonate, este singurul organ abilitat sa constate incadrarea corecta in tariful vamal de import a marfurilor importate, drept conferit de prevederile art. 8 din Legea nr. 141/1997, care mentioneaza ca:

"(1) Autoritatea vamala exercita, in cadrul politicii vamale a statului, atributiile conferite prin reglementari vamale, pentru realizarea vamuirii bunurilor introduse sau scoase din tara. [...]"

iar in Notele explicative la Nomenclatura combinata, la capitolul 30 - Consideratii generale se precizeaza:

“Descrierea unui produs ca medicament in legislatia nationala (alta decat cea care se refera la clasificarea in Nomenclatura combinata) sau in orice farmacopee nu are valoare determinanta pentru clasificarea in acest capitol.”

In conformitate cu Legea nr. 98/1996 pentru aderarea Romaniei la Conventia internationala privind Sistemul Armonizat, Romania are obligatia de a aplica recomandările Comitetului Sistemului Armonizat care, privitor la deosebirea între medicamente si suplimente, la Sesiunea nr. 21 din martie 1988 a decis ca: “existenta unui certificat emis de catre autoritatea nationala de sanatate pentru autorizarea punerii pe viata a unui produs ca medicament nu poate fi acceptat ca un criteriu pentru clasificarea acelui produs in Capitolul 30 al Sistemului Armonizat.”

Prin urmare, potrivit actelor normative mentionate anterior, autoritatea competenta in aplicarea prevederilor Tarifului vamal de import al Romaniei si stabilirea clasificarii tarifare a marfurilor importate era, la data controlului, Directia Generala a Vamilor, in prezent Autoritatea Nationala a Vamilor.

Nu poate fi retinuta nici motivatia contestatoarei referitoare la faptul ca organele vamale i-au acceptat incadrarea tarifara efectuata anterior, intrucat dispozitiile vamale prevad, fara putinta de tagada, ca incadrarea tarifara se face de catre importator, iar organele vamale au dreptul sa efectueze control vamal ulterior al operatiunilor de import efectuate de societati.

In acest sens, art. 3 lit. s) si t) din Legea nr. 141/1997 privind Codul Vamal al Romaniei prevede:

“In aplicarea prevederilor prezentului cod, prin termenii de mai jos se intelege:

- declaratie vamala - actul unilateral cu caracter public, prin care o persoana manifesta, in formele si in modalitatile prevazute in reglementarile vamale, vointa de a plasa marfurile sub un regim vamal determinat;

- declarant - persoana care intocmeste si depune declaratia vamala in nume propriu sau persoana in numele careia este intocmita declaratia vamala de catre mandatar sau comisionar”.

De asemenea, Regulamentul de aplicare a Codului vamal al Romaniei aprobat prin H.G. nr. 1114/2001 prevede:

“Art. 39 (1) Declararea marfurilor si prezentarea lor pentru vamuire se fac de catre importatori sau reprezentanti ai acestora, prin depunerea unei declaratii vamale in detaliu, in forma scrisa, in termen de 30 de zile de la data depunerii declaratiei sumare.”

“Art 40 - Declaratia vamala in detaliu, semnata de importator, de exportator sau de reprezentantul acestuia, are valoarea unei declaratii pe propria raspundere a acestuia in ceea ce priveste:

- a) exactitatea datelor inscrise in declaratia vamala;
- b) autenticitatea documentelor anexate la declaratia vamala;
- c) plasarea marfurilor sub regimul vamal solicitat”.

Afirmatia contestatoarei precum ca lucratorii vamali care au dat liber de vama la DVI nr. [REDACTED] aveau posibilitatea de a incadra produsul la pozitia 17.04, dar nu au facut acest lucru, considerand ca incadrarea corecta este cea pentru care au optat, nu poate fi retinuta in solutionarea favorabila a contestatiei intrucat insasi aceasta, prin reprezentantul S.C. [REDACTED] S.R.L., in declaratia vamala de import a declarat ca bunurile importate se incadreaza la pozitia tarifara 3004.90.99, iar raspunderea privind exactitatea datelor inscrise in declaratia vamala si plasarea marfurilor sub regimul vamal solicitat revine in exclusivitate importatorului sau reprezentantului acestuia.

Mai mult, potrivit art. 8 din H.G. nr. 1527/2003 privind regulile si procedurile in materie de licente de export si de import:

“Intreaga raspundere privind operatiunea de comert exterior, eficienta acesteia, conditiile de realizare, corectitudinea pretului, respectarea reglementarilor nationale, a celor

din tarile partenere si de tranzit, inclusiv a celor referitoare la standarde, reguli fitosanitare si sanitar-veterinare si a altor reglementari in domeniu revine solicitantului de licenta”.

Nici afirmatia societatii ca in perioada 1999 - ianuarie 2004, conform facrurilor de import si a declaratiilor vamale, printre altele, a importat produsul "COUGH GUM DROPS", denumit in declaratiile vamale "dropsuri contra tusei", care a fost incadrat la pozitia tarifara 3004.90.99, conform licentei de import eliberata de Ministerul Sanatatii, termenul ei de valabilitate fiind 31.01.2004, nu poate fi retinuta intrucat organele vamale au dreptul sa efectueze control vamal ulterior pe o perioada de 5 ani, potrivit art. 61 alin. (1) din Legea nr. 141/1997 privind Codul vamal al Romaniei, iar raspunderea in ceea ce priveste intocmirea declaratiilor vamale revine importatorului sau reprezentantului acestuia.

Mai mult, produsul in discutie nu figureaza nici in Nomenclatorul medicamentelor de uz uman ventru anul 2004 aprobat de Agentia Nationala a Medicamentului.

Contestatoarea nu a depus documente din care sa rezulte o alta situatie de fapt decat cea constatata de organele vamale si retinuta in decizia contestata, decizie prin care s-a stabilit in sarcina ei, in mod legal, o diferenta de drepturi vamale de import in suma totala de [REDACTED] lei. >>

13. Datele relevate de inscrisurile aflate la filele 325-326, necontestate de reclamanta, in consonanta cu alte date accesibile pe internet (ex. site-ul www.sfatulmedicului.ro), atesta ca produsul "COUGH GUM DROPS" este indicat pentru improspatarea respiratiei, inlaturarea iritatiilor cauzate de fumat sau suprasolicitarea vocii, ameliorarea durerilor de gat, desfundarea nasului, calmarea tusei si a durerilor de piept provocate de aceasta.

II. In drept

1. Legea nr. 98/1996 pentru aderarea României la Convenția internațională privind Sistemul armonizat de denumire și codificare a mărfurilor, inclusiv la anexa acesteia, încheiată la Bruxelles la 14 iunie 1983

ART. 3 - Obligațiile părților contractante

1. Sub rezerva excepțiilor menționate la art. 4:

a) Fiecare parte contractantă se angajează, cu excepția aplicării prevederilor subparagrafului c) al prezentului paragraf, ca de la data la care prezenta convenție intră în vigoare, în ceea ce o privește, nomenclaturile sale tarifare și statistice să fie conforme cu Sistemul armonizat. Aceasta se angajează, prin urmare, ca la elaborarea nomenclaturilor sale tarifare și statistice:

1. să folosească toate pozițiile și subpozițiile Sistemului armonizat, fără completări sau modificări, precum și codurile numerice aferente;

2. să aplice regulile generale pentru interpretarea Sistemului armonizat, precum și toate notele privind secțiunile, capitolele și subpozițiile și să nu modifice domeniul de aplicare a acestor secțiuni, capitole, poziții sau subpoziții ale Sistemului armonizat;

3. să respecte ordinea de numerotare a Sistemului armonizat.

.....

ANEXA 1

.....

REGULI GENERALE PENTRU INTERPRETAREA SISTEMULUI ARMONIZAT

Încadrarea mărfurilor în Nomenclatura pentru clasificarea mărfurilor în tarifele vamale se face conform următoarelor principii:

1. Enunțul titlurilor secțiunilor, capitolelor sau subcapitolelor este considerat ca având numai o valoare indicativă, încadrarea mărfii considerându-se legal determinată atunci când

este în concordanță cu textul pozițiilor și al notelor de secțiuni și de capitole și atunci când nu sunt contrare termenilor utilizați în acele poziții și note, după următoarele reguli:

.....
6. Încadrarea mărfurilor în subpozițiile unei poziții se efectuează, în mod legal, prin respectarea termenilor acelor subpoziții și ale notelor de subpoziții, cu care se află în relație și cu respectarea regulilor de mai sus, înțelegând prin aceasta că nu pot fi comparate decât subpozițiile aflate pe același nivel. În sensul acestei reguli, se utilizează și notele de secțiuni și capitole corespunzătoare, cu excepția cazului în care conțin dispoziții contrare.

2. Legea nr. 141 din 24 iulie 1997 privind Codul vamal al României

ART. 8

(1) Autoritatea vamală exercită, în cadrul politicii vamale a statului, atribuțiile conferite prin reglementări vamale, pentru realizarea vămii bunurilor introduse sau scoase din țară.

..... ART. 61

(1) Autoritatea vamală are dreptul ca, într-o perioadă de 5 ani de la acordarea liberului de vamă, să efectueze controlul vamal ulterior al operațiunilor.

.....
(3) Când controlul vamal ulterior constată că s-au încălcat reglementările vamale aplicate, datorită unor date cuprinse în declarația vamală, autoritatea vamală, după determinarea taxelor vamale cuvenite, ia măsuri de încasare, respectiv de restituire a acestora.
[...]

..... ART. 65

Taxele vamale de import se determină pe baza Tarifului vamal de import al României, care se aprobă prin lege.

ART. 66

(1) Tariful vamal de import al României se elaborează pe baza nomenclurii combinate a mărfurilor.

..... ART. 72

Regulile generale și notele explicative de interpretare a nomenclurii mărfurilor prevăzute în Tariful vamal de import al României sunt cele din Convenția internațională a Sistemului armonizat de descriere și codificare a mărfurilor, încheiată la Bruxelles la 14 iunie 1983, la care România este parte.

..... 3. ANEXA 1 – REGULAMENTUL de aplicare a Codului vamal al României aprobat prin H.G. nr. 1114/2001

ART. 40

Declarația vamală în detaliu, semnată de importator [...] sau de reprezentantul acestuia, are valoarea unei declarații pe propria răspundere a acestuia în ceea ce privește:

a) exactitatea datelor înscrise în declarația vamală [...].

..... ART. 72

Pe lângă verificările prevăzute la art. 71, la importul de mărfuri se mai verifică și clasificarea tarifară [...].

.....

4. Legea nr. 608/2003 pentru modificarea denumirii și clasificării mărfurilor din Tariful vamal de import al României și a taxelor vamale aferente acestora

ART. 1

Începând cu data de 1 ianuarie 2004, denumirea și clasificarea mărfurilor din Tariful vamal de import al României, precum și taxele vamale aferente acestora se modifică potrivit anexei care face parte integrantă din prezenta lege.

.....

TARIF VAMAL - Anexa la Legea nr. 608/2003 pentru modificarea denumirii și clasificării mărfurilor din Tariful vamal de import al României și a taxelor vamale aferente acestora

.....

CAP. 17

ZAHARURI ȘI PRODUSE ZAHAROASE

Notă de Capitol

1. Capitolul nu cuprinde:

.....

c) medicamentele și alte produse de la Capitolul 30.

.....

17.04 - Produse zaharoase fără cacao (inclusiv ciocolata albă)

.....

1704.90 - Altele:

.....

1704.90.55 - Pastile pentru gât și dropsuri pentru tuse [...].

.....

CAP. 30

PRODUSE FARMACEUTICE

.....

Note complementare

1. Poziția 30.04 cuprinde preparatele pe bază de plante medicinale și preparatele pe baza următoarelor substanțe active: vitamine, minerale, amino-acizi esențiali și acizi grași, condiționate pentru vânzarea cu amănuntul. Aceste preparate se clasifică la poziția 30.04 dacă etichetarea, ambalarea sau modul de utilizare au înscrise următoarele indicații:

- a) maladia, afecțiunea sau simptomele acestora, împotriva cărora produsul este utilizat;
- b) concentrația de substanțe active sau substanțele active pe care le conțin;
- c) posologia; și
- d) modul de administrare.

De asemenea poziția cuprinde preparate homeopatice de uz medicinal, dacă acestea îndeplinesc condițiile a), c) și d) menționate mai sus.

În cazul preparatelor pe bază de vitamine, minerale, amino-acizi esențiali și acizi grași, nivelul uneia din aceste substanțe pe unitate de consum zilnică recomandată înscrisă pe etichetă trebuie să fie mult mai mare decât doza fiziologică zilnică recomandată pentru menținerea sănătății generale și a stării de bine.

.....

30.04 - Medicamente (cu excepția produselor de la pozițiile 30.02, 30.05 sau 30.06) constituite din produse amestecate sau neamestecate, preparate în scopuri terapeutice sau profilactice, prezentate sub formă de doze (inclusiv cele care se administrează cutanat) sau condiționate pentru vânzarea cu amănuntul:

.....

3004.90 - Altele:

.....

3004.90.99 - Altele [...].

5. DECIZIA nr. 1783/2002 privind Normele tehnice de interpretare a Sistemului armonizat de denumire și codificare a mărfurilor, ediția a III-a (2002), actualizate prin aducerile la zi nr. 1 și 2

ANEXA

.....

17.04 - PRODUSE ZAHAROASE FARA CACAO (INCLUSIV CIOCOLATA ALBA)

Pozitia cuprinde majoritatea preparatelor alimentare indulcite, solide sau semisolide, in general proprii consumului imediat si cunoscute, in general, sub numele de dulciuri sau bomboane.

Printre aceste produse, se includ:

.....

5) preparatele, prezentate sub forma de pastile pentru gat sau de bomboane contra tusei, constand, in mod esential, din zahar (cu sau fara adaos de alte substante alimentare cum ar fi gelatina, amidonul sau faina) si din agenti aromatizanti (inclusiv substante avand proprietati medicinale ca alcool benzilic, mentol, eucaliptol si balsam tolu). Totusi, pastilele pentru gat sau bomboanele contra tusei care contin substante avand proprietati medicinale, altele decat agentii aromatizanti, se clasifica la Capitolul 30, in cazul in care proportia acestor substante in fiecare pastila sau bomboana este suficienta pentru ca ele sa fie utilizate in scopuri terapeutice sau profilactice [...].

.....

30.04 – MEDICAMENTE (CU EXCEPTIA PRODUSELOR DE LA POZITIILE 30.02, 30.05 SAU 30.06) CONSTITUITE DIN PRODUSELE AMESTECATE SAU NEAMESTECATE, PREPARATE IN SCOPURI TERAPEUTICE SAU PROFILACTICE, PREZENTATE SUB FORMA DE DOZE (INCLUSIV CELE CARE SE ADMINISTREAZA CUTANAT) SAU CONDITIONATE PENTRU VANZAREA CU AMANUNTUL

.....

Pozitia cuprinde pastilele, tabletele, comprimatele etc., de tipul celor utilizate exclusiv in scopuri medicinale, ca cele pe baza de sulf, carbon, tetraborat de sodiu, benzoat de sodiu, dorat de potasiu sau de magneziu.

Totusi, preparatele prezentate sub forma de pastile pentru gat sau de bomboane contra tusei, constituite in principal din zahar (chiar aditivat cu alte substante alimentare cum sunt: gelatina, amidonul sau faina) si agenti aromatizanti (inclusiv substante avand proprietati medicinale ca alcoolul benzilic, mentolul, eucaliptolul si balsamul de tolu), se clasifica la pozitia 17.04. Pastilele pentru gat sau bomboanele contra tusei ce contin substante care au proprietati medicinale, altele decat agentii aromatizanti, se clasifica la aceasta pozitie daca sunt prezentate sub forma de doze sau conditionate pentru vanzarea cu amanuntul, cu conditia ca proportia acestor substante in fiecare pastila sau bomboana sa fie de asa natura incat sa poata fi utilizata in scopuri terapeutice sau profilactice. [...]

6. Legea nr. 86/2006 privind Codul vamal al României

.....

ART. 284

Operațiunile vamale inițiate sub regimul prevăzut de reglementările vamale anterioare intrării în vigoare a prezentului cod se finalizează potrivit acelor reglementări.

III. Aprecierea instanței

Cauza dedusa judecatii este daca produsul denumit COUGH GUM DROPS se incadreaza in tariful vamal de import al Romaniei la pozitiile tarifare declarate de reclamanta sau la cele retinute de organele vamale.

In lumina prevederilor art. 284 din Legea nr. 86/2006, cadrul legal relevant pentru solutionarea litigiului, conform principiului *tempus regit actum*, este cel configurat de normele juridice redade la pct. II.2 – II.5 de mai sus.

Incadrarea marfurilor in Tariful vamal de import al Romaniei, reglementat de prevederile Legii nr. 608/2003, se face conform Regulilor generale pentru interpretarea Sistemului armonizat de denumire si codificare a marfurilor, prezentate in anexa la Legea nr. 98/1996 pentru aderarea Romaniei la Conventia Internationala privind Sistemul armonizat de denumire si codificare a marfurilor si in concordanta cu Notele explicative ale sistemului armonizat, mentionate la art. 72 din Legea nr. 141/1997 privind Codul vamal al Romaniei, in vigoare/in forma activa la data efectuării importului.

Conform Regulilor nr. 1 si nr. 6 de interpretare (pct. II.1 de mai sus), incadrarea marfurilor este considerata legal determinata atunci cand este in concordanta cu textul pozitiilor si al notelor de sectiuni si de capitole.

Potrivit Notelor explicative redade la pct. I.5 de mai sus, preparatele, prezentate sub forma de pastile pentru gat sau de bomboane contra tusei, constand, in mod esential, din zahar (cu sau fara adaos de alte substante alimentare cum ar fi gelatina, amidonul sau faina) si din agenti aromatizanti [inclusiv substante avand proprietati medicinale ca alcool benzilic, mentol, eucaliptol (substanță uleioasă obținută din frunzele de eucalipt, utilizată ca antiseptic al căilor respiratorii, conform DEX – *n.n.*) si balsam (suc gros și parfumat extras din rășini sau din alte substanțe vegetale, folosit ca preparat aromat și curativ, conform DEX – *n.n.*) tolu (arbore din America de Sud – *n.n.*) se clasifica la pozitia 17.04 din Capitolul 17 – Zaharuri si produse zaharoase.

In cauza, produsul importat de reclamanta este prezentat sub forma de dropsuri contra tusei, iar in compozitia acestuia se gaseste, in mod preponderent, zahar si glucoza (substanță zaharoasă cristalizată, de culoare albă, având numeroase folosiri în industrie și în farmacie, conform DEX) - 88,4%, la care se adauga amidon - 11,278% si substante avand proprietati medicinale, dintre cele asimilate agentilor aromatizanti [ulei de eucalipt - 0,112%, mentol - 0,12%, timol (compus organic din clasa fenolilor, definiti ca fiind compuși organici derivați din hidrocarburile aromatice prin înlocuirea unuia sau a mai multor atomi de hidrogen cu hidroxili corespunzători, care se găsește în unele uleiuri eterice sau se prepară pe cale sintetică, fiind folosit în special ca medicament, conform DEX) - 0,01% si tinctura (medicament obținut prin dizolvarea în alcool sau în eter a elementelor active dintr-o plantă, dintr-un produs chimic etc., conform aceleiasi surse) de tolu - 0,08%].

Din coroborarea Notelor redade la pct. II.4 - II.5, rezulta ca, prin exceptie, pastilele pentru gat sau bomboanele contra tusei se clasifica la Capitolul 30 - Produse farmaceutice, daca sunt indeplinite urmatoarele conditii:

- 1) contin substante avand proprietati medicinale, altele decat agentii aromatizanti;
- 2) proportia acestor substante in fiecare pastila sau bomboana este suficienta pentru ca ele sa fie utilizate in scopuri terapeutice sau profilactice;
- 3) sunt prezentate sub forma de doze sau conditionate pentru vanzarea cu amanuntul;
- 4) etichetarea, ambalarea sau modul de utilizare au înscrise următoarele indicații:

reclamantei, obligatia de plata mentionata la pct. I.9 de mai sus (art. 61 alin. 3 din Legea nr. 141/1997).

În raport de considerentele mai sus expuse, vazand si prevederile art. 18 si art. 20 din Legea nr. 554 2004, instanta va respinge cererea analizata ca fiind neintemeiata.

**PENTRU ACESTE MOTIVE
ÎN NUMELE LEGII
HOTĂRĂȘTE:**

Respinge cererea formulată de către reclamanta SC [REDACTED] SRL, cu sediul în București, sector [REDACTED], Str. [REDACTED], nr. [REDACTED], bl. [REDACTED], sc. [REDACTED], et. [REDACTED] ap. [REDACTED] și cu domiciliul ales pentru comunicarea actelor de procedură la SCA „[REDACTED]” în București, sector [REDACTED], Str. [REDACTED], nr. [REDACTED], sc. [REDACTED] ap. [REDACTED] în contradictoriu cu pârâții DIRECȚIA GENERALĂ A FINANTELOR PUBLICE A MUNICIPIULUI BUCUREȘTI-SERVICIUL SOLUȚIONARE CONTESTAȚII, cu [REDACTED] în București, sector [REDACTED], Str. [REDACTED], nr. [REDACTED] și AUTORITATEA NAȚIONALĂ A VĂMILOR - DIRECȚIA JUDEȚEANĂ PENTRU ACCIZE ȘI OPERAȚIUNI VAMALE CONSTANȚA -SERVICIUL ANTIFRAUDĂ FISCALĂ ȘI VAMALĂ, cu sediul în București, sector [REDACTED], Str. [REDACTED], nr. [REDACTED], ca neîntemeiată.

Definitivă.

Cu recurs în termen de 15 zile de la comunicare.

Pronunțată în ședință publică, azi 19.02.2010.

PREȘEDINTE,
[REDACTED]

GREFIER,
[REDACTED]