



Notat

4. januar 2018
J.nr. 2017 - 8398

Kontor:
Moms, afgifter og told

Initialer:
DS

Notat til Folketingets Europaudvalg og Folketingets Skatteudvalg om afgivelse af indlæg i EU-Domstolens sag C-555/17, 2M-Locatel

1. Indledning

Østre Landsret har ved kendelse af 18. september 2017 forelagt EU-Domstolen et spørgsmål vedrørende fortolkningen af Den Fælles Toldtarif med den Kombinerede Nomenklatur (KN), jf. dagældende forordning nr. 1549/2006.

2. Sagens faktiske omstændigheder og juridiske problemstilling

Sagen vedrører spørgsmålet om tarifiering af bundkort til såkaldte set-top bokse efter EU's forordninger om told.

Spørgsmålet er, om set-top bokse, der blev indført fra Kina af 2M-Locatel A/S i perioden 21. oktober 2007 – 8. juli 2010, er omfattet af den dagældende toldposition 8528 71 13 med en toldsats på 0 pct. eller af toldposition 8528 71 90 med en toldsats på 14 pct.

I denne forbindelse er det afgørende, om en set-top boks til modtagelse af TV via internettet (såkaldt IPTV) kan henføres under en toldtarifposition, som vedrører "Videotunere".

Sagen har ikke betydning for perioden fra den 1. juli 2011, fordi forordning 620/11 pr. denne dato ændrede KN, således at set-top bokse uden videotuner også omfattes af toldfriheden.

Efter 2M-Locatel A/S' opfattelse skulle set-top bokse inden den 1. juli 2011 tariferes under position 8528 71 13 ("set-top bokse med kommunikationsfunktion"). Denne position findes under underopdelingen "Videotunere" af hovedposition 8528.

2M-Locatel A/S bestrider ikke, at de omhandlede varer ikke indeholder en videotuner i "traditionel" forstand, fordi varerne teknisk set ikke kan indstille kanaler ved at tune ind på en bestemt frekvens. Selskabets synspunkt er imidlertid, at KN's videotuner-betegnelse omfatter varer eller udstyr, der har kapacitet til at modtage, indstille og behandle TV-signaler, selv om dette sker via internettet (IPTV). 2M-Locatel A/S støtter desuden sit synspunkt på, at EU som part i de internationale frihandelsaftaler General Agreement on Tariffs and Trade og Information Technology Agreement (GATT/ITA) er forpligtet til ikke at pålægge de omhandlede varer told, og at EU's regler om told derfor efter EU-

Domstolens praksis i videst muligt omfang skal fortolkes i overensstemmelse med denne forpligtelse.

Efter SKAT's opfattelse skulle set-top boksene derimod tariferes under position 8528 71 90 "Andre varer" med en toldsats på 14 pct. Denne position ligger uden for underopdelingen "Videotunere". Ifølge en af SKAT indhentet teknisk rapport fra FORCE Technology indeholder set-top boksene ikke en videotuner.

Ved afgørelse af 15. maj 2014 fandt Landsskatteretten, at 2M-Locatel havde tariferet varen korrekt.

Skatteministeriet indbragte Landsskatterettens afgørelse for domstolene, og Retten i Glostrup gav ved dom af 15. juli 2015 ministeriet medhold. Skatteministeriet fik ved Retten i Aarhus' dom af 31. oktober 2014 (SKM2015.50.BR) medhold i en tilsvarende sag, som ikke blev anket til landsretten. Der var ikke begæret præjudiciel forelæggelse i denne sag.

2M-Locatel A/S ankede Retten i Glostrups dom til Østre Landsret og anmodede i den forbindelse om, at der blev stillet EU-Domstolen præjudicielle spørgsmål.

På denne baggrund blev følgende præjudicielle spørgsmål forelagt EU-Domstolen:

"Skal i den Kombinerede Nomenklatur i Den Fælles Toldtarif, som affattet ved bilag I til Kommissionens forordning (EF) nr. 1549/2006 af 17. oktober 2006 om ændring af bilag I til Rådets forordning (EØF) nr. 2658/87 om told- og statistiknomenklaturen og den fælles toldtarif,

- i) underopdelingen "--- Videotunere" af hovedposition 8528,
- ii) underposition 8528 71 13 samt
- iii) underposition 8528 71 90

fortolkes således, at *en vare*, som opfylder varebeskrivelsen i underposition 8528 71 13, og som har kapacitet til at modtage, indstille og behandle Live TV-fjernsynssignaler transmitteret via internetteknologi, men ikke til at modtage, indstille og behandle Live TV-fjernsynssignaler transmitteret via sendemast, kabel-tv eller satellit, *skal tariferes* i underposition 8528 71 13, i underposition 8528 71 90 eller i en tredje underposition?"

3. Regeringens retlige stillingtagen

Regeringen har besluttet at afgive indlæg i sagen, hvori der – i overensstemmelse med det Skatteministeriet har gjort gældende under sagen – argumenteres for, at de pågældende set-top bokse skal tariferes under position 8528 71 90 med en toldsats på 14 pct.

For så vidt angår spørgsmålet, der er forelagt for EU-Domstolen, gøres det således overordnet gældende:

- at tilstedeværelsen af en videotuner i varen er en ufravigelig betingelse for anvendelse af underposition 8528 71 13,
- at de omhandlede set-top bokse ikke indeholder en videotuner, hvorfor de ikke skal tariferes under position 8528 71 13, men skal tariferes under position 8528 71 90,
- at det afgørende kriterium for tarifiering af varer normalt er varernes objektive karakteristika og egenskaber som beskrevet i den enkelte position og de supplerende bestemmelser til dennes afsnit og kapitler, hvorfor varens funktionalitet (her ”at se TV”) er underordnet,
- at der ud fra retssikkerhedshensyn og kontroltekniske hensyn ikke kan anlægges en bred, dynamisk eller analog fortolkning af betegnelsen ”Videotunere”,
- at EU's internationale forpligtelser i henhold til GATT 1994 ikke kan føre til, at set-top bokse, der ikke indeholder en videotuner, omfattes af toldfriheden, fordi dette resultat vil være i direkte modstrid med toldtariffen, dvs. *contra legem*, jf. herved artikel 2 i Kommissionens gennemførelsesforordning nr. 620/2011 af 24. juni 2011 om ændring af bilag I til Rådets forordning nr. 2658/87 om told- og statistiknomenklaturen og den fælles toldtarif, og
- at det dermed krævede en ændring af KN for at import af sådanne set-top bokse til IPTV kan være toldfri, og at dette først skete ved gennemførelsesforordning nr. 620/2011 pr. 1. juli 2011, som indførte toldfrihed også for set-top bokse uden videotuner.