

Østre Landsret forelægger principielt EU-retligt spørgsmål for EU-Domstolen

Af advokaterne Thomas Gønge og Tom Kári Kristjánsson, begge Plesner

Der kan synes langt mellem de sager, hvor danske domstole vælger at forelægge spørgsmål for EU-Domstolen. Og nogle af disse gange må man helt igennem hovedforhandlingen, før beslutning om forelæggelse endelig træffes.

Det er sket i en todsag ved Østre Landsret, der blev hovedforhandlet den 25. august 2016. Her har landsretten efter hovedforhandlingen afsagt kendelse om at forelægge spørgsmål for EU-Domstolen om fortolkningen af bestemmelser i EU-Toldtariffens varenomenklatur.

EU-Domstolen kommer til at tage stilling til, om EU-Toldtariffens begreb en "videotuner" skal fortolkes således, at der skal betales told af en vare, der kan modtage, indstille og behandle signaler til almindeligt Live TV, når signalerne er transmitteret ved hjælp af internetteknologi (IPTV), mens der *ikke* skal betales told af en vare, der kan modtage, indstille og behandle signaler til de samme tv-udsendelser, når signalerne er transmitteret ved hjælp af de traditionelle tv-teknologier (sendemast, kabel-tv eller satellit).

Hvis de to produkttyper toldmæssigt skal behandles forskelligt efter EU-Toldtariffen, så har det den principielle EU-retlige betydning, at EU-Toldtariffen er i strid med de internationale toldkonventioner GATT og ITA, og at EU-retten dermed krænker international ret. Skatteministeriet og importøren er således enige om, at begge produkttyper skal være toldfri i henhold til GATT og ITA.

Alligevel nåede Retten i Aarhus i en dom afsagt i oktober 2014 (SKM2015.50.BR) frem til, at de to produkttyper toldmæssigt skal behandles forskelligt, dvs. at varen til IPTV er toldpligtig, mens varen til traditionelle tv-teknologier er toldfri. Samme resultat nåede Retten i Glostrup frem til i en dom afsagt i juli 2015 (SKM2015.586.BR).

Sidstnævnte dom blev af importøren, der har importeret en vare til IPTV, og som havde fået medhold i Landsskatteretten, anket til Østre Landsret. Landsretten har altså nu afsagt kendelse om forelæggelse for EU-Domstolen.

Skatteministeriet, der er enig i, at byrettens dom indebærer en krænkelse af international ret, havde protesteret imod forelæggelse for EU-Domstolen.

Sagens toldretlige spørgsmål

IPTV er tv, der sendes via digital internetteknologi, herunder almindelige Live TV-kanaler som DR1, TV2 og TV3. Man modtager ofte tv-signaler ved hjælp af en såkaldt **set top boks**, som man har købt eller lejet hos sin tv-udbyder og koblet til sit tv.

En set top boks til IPTV anvendes til det samme og på samme måde som en boks til sendemast-tv, kabel-tv eller satellit-tv. Boksene adskiller sig kun fra hinanden derved, at de behandler tv-signaler, der teknisk er "pakket sammen" på forskellige måder.

Ved sendemast-tv mv. transmitteres tv-udsendelserne i et *analogt* transmissionssignal, og tv-kanalerne har "adresser" på *frekvenser* i signalet.

Ved IPTV transmitteres de samme udsendelser i et *digitalt* transmissionssignal, og kanalerne har "adresser" på grupper af *IP-numre*.

Varer, der importeres til EU-området, pålægges told efter varekodene og todsatserne i EU-Toldtariffen. Det toldretlige spørgsmål i sagen er, om en set top boks til IPTV - ligesom en boks til sende-

mast-tv, kabel-tv eller satellit-tv - i 2007-2010 skulle henføres til EU-Toldtariffens varekode 8528 71 13, hvori det hedder:

"Apparater med mikroprocessorer, som via indbygget modem giver adgang til Internettet, og som gør det muligt at udveksle informationer interaktivt og modtage fjernsynssignaler (»set-top bokse med kommunikationsfunktion«)"

I så fald kunne varen importeres toldfrit.

Der er under sagen enighed mellem Skatteministeriet og importøren om, at IPTV-boksen opfylder kriterierne anført i varekode 71 13.

Varekode 8528 71 13 står imidlertid under overskriften "**Videotunere**", hvilket indebærer, at varen er toldfri, hvis den indeholder det, der i EU-Toldtariffens forstand er en videotuner. Hvis den ikke gør, skal den i stedet henføres til varekode 8528 71 90 og pålægges 14 % told.

Det er ikke i EU-Toldtariffen defineret, hvad en "videotuner" er. Der er ikke tvist om, at en videotuner er karakteriseret ved, at den kan *modtage, indstille og behandle tv-signaler*.

Det kan både bokse til sendemast-tv, kabel-tv og satellit-tv og bokse til IPTV, og det kan være de samme tv-pakker og de samme tv-udsendelser, en boks til f.eks. kabel-tv og en boks til IPTV modtager, blot i forskellige transmissionssignaler.

Der er heller ikke tvist om, at bokse til sendemast-tv, kabel-tv og satellit-tv skal henføres til varekode 71 13 og dermed i sagsperioden kunne importeres toldfrit.

Parterne er derimod uenige om, hvorvidt den nævnte funktionalitet er det afgørende.

Importørens synspunkt er, at det er tilfældet.

Skatteministeriets synspunkt er, at der i EU-Toldtariffens videotuner-begreb tillige kan indlægges krav om, at funktionaliteten skal være til at modtage *frekvensopdelte* tv-kanaler i *analoge* transmissionssignaler. Dette er den funktionalitet, som videotunere til de traditionelle tv-teknologier har, men som altså ikke anvendes til IPTV.

Spørgsmålet er med andre ord, om Toldtariffens videotuner-begreb kun omfatter enheder, der kan modtage, indstille og behandle tv-signaler transmitteret ved de traditionelle teknologier, eller om begrebet (også) omfatter enheder, der kan dette med de samme tv-signaler, når de transmitteres via en nyere teknologi som IPTV.

EU-retlige konsekvenser

Da EU er en toldunion, er EU som sådan kontraherende part i række internationale toldkonventioner, heriblandt GATT (General Agreement on Tariffs and Trade, den generelle verdensfrihandelsaftale) og ITA (Information Technology Agreement, en aftale om toldfrihed på forskellige teknologiprodukter).

I henhold til ITA fra 1996 er EU forpligtet til gradvist at reducere todsatsen til nul for

"Set top boxes which have a communication function: a micro-processor-based device incorporating a modem for gaining access to the Internet, and having a function of interactive information exchange"

Denne forpligtelse blev i 1997 indlemmet i EU's forpligtelser under GATT 1994, og toldfriheden trådte i kraft i år 2000.

I rapport af 16. august 2010 har WTO (det kompetente organ i forhold til GATT og ITA) i en sag mellem EU på den ene side og USA, Japan og Kinesisk Taipei på den anden side fastslået, at toldfriheden omfatter set top bokse til IPTV, idet ITA's set top boks-begreb omfatter enheder, der har funktionaliteten

"receiving and decoding television broadcasts, whether from a satellite, cable or Internet source"

Det ligger på denne baggrund fast, at den omhandlede IPTV-boks er omfattet af toldfriheden efter ITA. Følgen heraf er, at EU-retten er i strid med international ret, hvis EU-Toldtariffen desuagtet skal fortolkes således, at set top boksen omhandlet i sagen skal pålægges told.

Det følger af EU-Domstolens faste praksis, at EU-retten på områder, der er reguleret i international ret, *i videst muligt omfang* skal fortolkes i overensstemmelse med EU's internationale forpligtelser, således som dette blandt andet er fastslået i dommene i forenede sager C-288/09 og C-289/09, *British Sky*, og forenede sager C-320/11 m.fl., *Digitalnet*.

Østre Landsrets kendelse om forelæggelse for EU-Domstolen

Østre Landsret begrundet sin afgørelse om forelæggelse således:

"Landsretten lægger til grund, at parterne er enige om, at de importerede bundkort er set-top bokse, der opfylder beskrivelsen i toldtariffens underposition 8528 71 13, men at varerne ikke indeholder en "videotuner" i traditionel forstand. Parterne er således uenige om, hvordan ordet "videotuner" skal forstås i relation til toldtariffens underposition 8528 71 13.

Hverken toldtariffen eller de forklarende bemærkninger hertil, som var gældende i den omhandlede sagsperiode, indeholder en definition af ordet "videotuner".

Det følger af EU-Domstolen dom den 22. november 2012 i forenede sager C-320/11, C-330/11, C-382/11 og C-383/11

(Digitalnet m.fl.), præmis 39, at toldtariffen i videst muligt omfang skal fortolkes i overensstemmelse med ITA (Overenskomsten om handel med informationsteknologi-produkter).

På baggrund heraf og i lyset af EU-Domstolens fortolkning af ordet "modem" i samme dom, jf. præmis 42 og 45, og da parterne er enige om, at de importerede bundkort i sagsperioden ville være omfattet af toldfrihed i henhold til ITA, jf. pkt. 7.981 i WTO's rapport af 16. august 2010, finder landsretten, at det består en sådan tvivl om fortolkningen af toldtariffens underposition 8528 71 13 for så vidt angår ordet "videotuner", at dette må forelægges for EU-Domstolen."

Det bemærkes i den forbindelse, at EU-Toldtariffens varekode 8528 71 13 som citeret ovenfor kræver, at varen indeholder et *"modem[, der] giver adgang til Internettet"*. Den omhandlede set top boks til IPTV indeholder Ethernet-udstyr, som er udstyr til kablede netværksforbindelser, mens et modem i almindelig forstand er et opkoblingspunkt til internettet. Ethernet-udstyr gør således ikke det samme som og erstatter ikke et modem i almindelig forstand, men giver forbindelse til f.eks. et modem. Når boksen ikke desto mindre er omfattet af EU-Toldtariffens modem-begreb, er det knyttet til EU-Domstolens dom i *Digitalnet*-sagen, hvori Domstolen på baggrund af WTO-afgørelsen fra 2010 fastslog, at Toldtariffens modem-begreb omfatter Ethernet-udstyr.

EU-Domstolen har på det toldretlige område afsagt en mængde domme om forholdet mellem EU-retten og international ret, bl.a. to domme vedrørende netop EU-Toldtariffens varekode 8528 71 13 og GATT/ITA (*British Sky* og *Digitalnet* nævnt ovenfor). Domstolen har endnu aldrig afsagt en dom med den konklusion, at EU-retten krænker international toldret. Det er derfor efter vores opfattelse rigtigt, at Østre Landsret overlader det til EU-Domstolen at afgøre, om denne sag skal være den første, hvor det sker.

Sagen blev procederet i Østre Landsret af advokat Thomas Gønge fra Plesner.