



Datum van inontvangstneming : 08/06/2017

Zaak C-227/17

Verzoek om een prejudiciële beslissing

Datum van indiening:

28 april 2017

Verwijzende rechter:

Finanzgericht Düsseldorf (Duitsland)

Datum van de verwijzingsbeslissing:

19 april 2017

Verzoekende partij:

Medtronic GmbH

Verwerende partij:

Finanzamt Neuss

[OMISSIS]

FINANZGERICHT DÜSSELDORF

BESLISSING

In het geding tussen

Medtronic GmbH, [OMISSIS] Meerbusch,

– verzoekster,

[OMISSIS]

tegen

Finanzamt Neuss

[OMISSIS]

– verweerder,

inzake

omzetbelasting 2006

heeft de vierde Senat van het Finanzgericht Düsseldorf

na de mondelinge behandeling op 19 april 2017 besloten:

De behandeling van de zaak wordt geschorst.

Het Hof van Justitie van de Europese Unie wordt krachtens artikel 267, tweede alinea, van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie verzocht om een prejudiciële beslissing over de volgende vraag:
[Or. 2]

Dient de gecombineerde nomenclatuur in bijlage I bij verordening (EEG) nr. 2658/87 van de Raad van 23 juli 1987 met betrekking tot de tarief- en statistieknomenclatuur en het gemeenschappelijk douanetarief, zoals gewijzigd bij uitvoeringsverordening (EU) 2015/1754 van de Commissie van 6 oktober 2015, aldus te worden uitgelegd dat spinale fixatiesystemen van de in deze beslissing nader omschreven soort, moeten worden ingedeeld in [GN-]onderverdeling 9021 90 90?

[OMISSIS] **[Or. 3]**

Motivering:

I.

- 1 Verzoekster leverde spinale fixatiesystemen van het merk CD Horizon SOLERA Spinal System aan ziekenhuizen en gevestigde artsen. Die systemen bestaan uit:
 - a) monoaxiale titanium schroeven en polyaxiale schroeven van titanium of kobalt-chroom/titanium, elk met verschillende diameters en lengtes, voorzien van kleurcodes, met zelftappende schroefdraad, elk met bijbehorende titanium verankeringsschroeven,
 - b) ronde pinnen van verschillende materialen (titaniumlegering of kobalt-chroom), voorgebogen of recht, met een diameter van 4,75 mm, in verschillende lengtes (tussen 30 en 500 mm),
 - c) CD Horizon X10 titanium Crosslink-platen in verschillende lengtes (vast of verstelbaar) inclusief verankeringschroef,
 - d) van kleurcodes voorziene haken, van een titaniumlegering, in vier verschillende maten en uitvoeringen, alsmede
 - e) laterale verbindingstukken van titaniumlegering met een diameter van 4,75 mm.

- 2 De spinale fixatiesystemen worden voor gebruik specifiek voor elke patiënt samengesteld en permanent in het menselijk lichaam geïmplantéerd. Zij dienen voor de behandeling van patiënten met degeneratieve aandoeningen van de tussenwervelschijven, vernauwingen en dislocaties van de wervelkolom, of mislukte eerdere fusies, tumoren of scoliose. De systemen worden ook gebruikt als toestellen voor de behandeling van breuken (fracturen) in het beendergestel.
- 3 Verzoekster paste, op basis van een haar verstrekte bindende tariefinlichting waarbij de systemen waren ingedeeld in onderverdeling 9021 90 90 van de gecombineerde nomenclatuur (GN), op de omzet uit de leveringen van de spinale fixatiesystemen overeenkomstig § 12, lid 2, punt 1, van het Umsatzsteuergesetz (Duitse wet op de omzetbelasting; hierna: „UStG”) het verlaagde belastingtarief toe. Naar aanleiding van twee audits stelde **[Or. 4]** het Finanzamt zich op het standpunt dat de systemen moesten worden ingedeeld in GN-onderverdeling 9021 10 90. Verzoekster volgde dit standpunt en paste in haar voor de maand mei 2016 aan het Finanzamt gezonden vooraangifte op de omzet uit de leveringen van de spinale fixatiesystemen het normale belastingtarief toe.
- 4 Verzoekster heeft tegen deze vooraangifte bezwaar gemaakt, stellende dat de spinale fixatiesystemen moeten worden ingedeeld in GN-onderverdeling 9021 90 90. In tegenstelling tot toestellen voor de behandeling van botbreuken, die slechts tijdelijk in het menselijk lichaam worden geplaatst, zijn de spinale fixatiesystemen ontworpen om langdurig in het menselijk lichaam te blijven zitten. De omschrijving van de goederen van GN-onderverdeling 9021 90 90 is bovendien nauwkeuriger, aangezien de spinale fixatiesystemen niet alleen worden gebruikt voor de behandeling van breuken in het beendergestel. Het Finanzamt kan zich niet met succes beroepen op uitvoeringsverordening (EG) nr. 1214/2014 van de Commissie van 11 november 2014 tot indeling van bepaalde goederen in de gecombineerde nomenclatuur (PB 2014, L 329, blz. 8; hierna: „verordening nr. 1214/2014”). De in verordening nr. 1214/2014 beschreven pangeaschroef is niet te vergelijken met de spinale fixatiesystemen, aangezien deze niet alleen in de traumachirurgie worden gebruikt.
- 5 Het Finanzamt brengt in zijn beroep naar voren dat de spinale fixatiesystemen moeten worden ingedeeld in GN-onderverdeling 9021 10 90, aangezien de daarvan deel uitmakende polyaxiale schroeven vergelijkbaar zijn met de in verordening nr. 1214/2014 beschreven pangeaschroeven. De schroeven moeten volgens aantekening 2, onder b), op GN-hoofdstuk 90 als deel van een spinaal fixatiesysteem worden aangemerkt.

II.

- 6 Om de prejudiciële vraag te beantwoorden, zijn de volgende voorschriften van de UStG, in de versie van de bekendmaking van 21 februari 2005 [OMISSIS], laatstelijk gewijzigd bij artikel 10, punt 5, van de wet van 26 juni 2013 [OMISSIS], van belang: **[Or. 5]**

§ 19 Belastingtarieven

(1) De belasting bedraagt voor elke belastbare handeling 19 procent van de belastinggrondslag (...)

(2) Er geldt een verlaagd tarief van zeven procent voor de volgende handelingen:

1. Leveringen, invoer en intracommunautaire verwerving van de in bijlage 2 bedoelde voorwerpen, met uitzondering van de in punt 49, onder f), punten 53 en 54, bedoelde voorwerpen; (...)

Bijlage 2 (bij § 12, lid 2, punten 1 en 2)

Lijst van voorwerpen die onder het verlaagde belastingtarief vallen

52	<p>Kunstledematen, orthopedische artikelen en andere orthopedische toestellen alsmede voor het verhelpen of verlichten van gebreken of van kwalen dienende apparatuur, voor mensen, en wel</p> <p>a) gewrichtprothesen, met uitzondering van delen en toebehoren daarvan</p> <p>b) orthopedische artikelen en andere orthopedische toestellen, alsmede krukken, medisch-chirurgische gordels en banden, met uitzondering van delen en toebehoren daarvan,</p> <p>c) prothesen, met uitzondering van delen en toebehoren daarvan,</p> <p>d) hoorapparaten voor hardhorigen, hartstimulators en andere voor het verhelpen of verlichten van gebreken of van kwalen dienende apparatuur, die door de patiënt in de hand wordt gehouden of op andere wijze wordt gedragen, dan wel wordt ingeplant, met uitzondering van delen en toebehoren daarvan</p>	<p>onderverdeling 9021 31 00</p> <p>onderverdeling 9021 10</p> <p>onderverdelingen 9021 21, 9021 29 00 en 9021 39</p> <p>onderverdelingen 9021 40 00, 9021 50 00 en 9021 90 [Or. 6]</p>
----	--	---

III.

- 7 De beslechting van het geding hangt af van de vraag hoe de GN-onderverdelingen 9021 10 90 en 9021 90 90, zoals gewijzigd bij uitvoeringsverordening

(EU) 2015/1754 van de Commissie van 6 oktober 2015 (PB 2015, L 285, blz. 1), moeten worden uitgelegd.

- 8 De belasting wordt overeenkomstig § 12, lid 2, punt 1, UStG verlaagd naar 7 % voor de omzet uit leveringen van de in bijlage 2 bij het UStG aangeduide voorwerpen. Hoewel § 12, lid 2, punt 1, UStG en bijlage 2 bij het UStG bepalingen van nationaal recht zijn, betreft de onderhavige zaak desalniettemin een uitlegging van Unierecht. De Duitse wetgever heeft in bijlage 2 bij § 12, lid 2, punt 1, UStG verwezen naar voorschriften van Unierecht, namelijk die met betrekking tot het douanetarief (van de GN). In een dergelijk geval is het Hof van Justitie van de Europese Unie [OMISSIS], overeenkomstig artikel 267, tweede alinea, van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie, bevoegd om te beslissen over de uitlegging van de voorschriften van Unierecht waarnaar door de Duitse wetgever wordt verwezen (HvJEU, arresten van 8 november 2012, C-271/11, ECLI:EU:C:2012:696, punt 34, en 7 november 2013, C-313/12, ECLI:EU:C:2013:718, punt 2).
- 9 De Senat is van oordeel dat in casu niet hoeft te worden onderzocht of de spinale fixatiesystemen als orthopedische toestellen moet worden ingedeeld in GN-onderverdeling 9021 10 10. De systemen moeten volgens de Senat hoe dan ook worden ingedeeld in GN-onderverdeling 9021 90 90.
- 10 Het verlaagde belastingtarief geldt volgens § 12, lid 2, punt 1, UStG juncto bijlage 2, punt 52, onder d), onder meer voor andere toestellen die zijn bestemd om gebreken of van kwalen te verhelpen of te verlichten en die worden ingeplant in het organisme, met uitzondering van delen en toebehoren daarvan, als bedoeld in GN-onderverdeling 9021 90. Bij de spinale fixatiesystemen gaat het naar alle waarschijnlijkheid om dergelijke toestellen. Zij kunnen inderdaad voor verschillende doeleinden worden gebruikt en moeten derhalve worden gezien als multifunctionele toestellen, waarvoor volgens aantekening 3 op GN-hoofdstuk 90, aantekening 3 op GN-afdeling XVI van overeenkomstige toepassing is. **[Or. 7]** [Toelichtingen bij het geharmoniseerde systeem van de Werelddouaneorganisatie – Toel(GS) – bij hoofdstuk 90]. Het behandelen van breuken in het beendergestel is slechts een van de diverse gebruikdoeleinden van spinale fixatiesystemen. Hierbij gaat het derhalve niet om de belangrijkste functie van de systemen, zodat deze niet met overeenkomstige toepassing van aantekening 3 op GN-afdeling XVI in onderverdeling 9021 10 90 moeten worden ingedeeld. Indien men alle gebruikdoeleinden van spinale fixatiesystemen vanuit juridisch oogpunt als gelijkwaardig zou beschouwen omdat deze systemen gewoonlijk slechts voor één indicatie daadwerkelijk worden gebruikt, zou een hoofdfunctie niet kunnen worden vastgesteld. Dan zouden de spinale fixatiesystemen volgens regels 3, onder c), en 6, eerste zin, van de algemene regels voor de interpretatie van de gecombineerde nomenclatuur eveneens moeten worden ingedeeld in GN-onderverdeling 9021 90 90, aangezien het hierbij in verhouding tot GN-onderverdeling 9021 10 90 om de als laatste genoemde post gaat [Toel(GS) bij hoofdstuk 90].

- 11 De omstandigheid dat de spinale fixatiesystemen voor gebruik specifiek voor elke patiënt worden samengesteld, staat niet in de weg aan indeling ervan in GN-onderverdeling 9021 90 90 (HvJEU, arrest van 7 november 2002, C-260/00 – C-263/00, ECLI:EU:C:2002:637, Jurispr. 2002, I-10045, punt 41). Bij de spinale fixatiesystemen gaat het ook niet om van delen en toebehoren. De systemen zijn als zodanig bij hun levering volledig. Er is geen sprake van een hoofdgoed, waarvan de systemen op hun beurt delen of toebehoren zouden kunnen zijn.
- 12 Desalniettemin heeft de Senat met het oog op de considerans van verordening nr. 1214/2014 twijfels of de spinale fixatiesystemen moeten worden ingedeeld in GN-onderverdeling 9021 90 90. Daarbij miskent de Senat niet dat bij de vaststelling van de tarieven enkel gebruik gemaakt kan worden van een indelingsverordening wanneer de in te delen producten en de in de indelingsverordening bedoelde producten voldoende soortgelijk zijn (HvJEU, arrest van 19 februari 2009, C-376/07, ECU:EU:C:2009:105, Jurispr. 2009, I-1167, punt 67). In de onderhavige zaak moet niet slechts een pangeaschroef met dubbele kern worden ingedeeld; bij de spinale fixatiesystemen gaat het veeleer om een samenstelling van schroeven, ronde pinnen van verschillende materialen, Crosslink-platen, van kleurcodes voorziene haken in vier verschillende maten, en laterale **[Or. 8]** verbindingsstukken. Bovendien worden de spinale fixatiesystemen, anders dan de in verordening nr. 1214/2014 bedoelde pangeaschroeven, niet enkel gebruikt binnen de traumachirurgie, als onderdeel van een systeem voor posterieure stabilisatie. De spinale fixatiesystemen worden veeleer, als complete systemen, overwegend voor andere doeleinden gebruikt, hetgeen hun indeling in GN-onderverdeling 9021 10 90 zou uitsluiten.
- 13 De Commissie heeft de indeling van de pangeaschroeven in GN-onderverdeling 9021 10 90 in verordening nr. 1214/2014 evenwel gemotiveerd met een verwijzing naar aantekening 2, onder b), op GN-hoofdstuk 90. Op grond daarvan moeten andere delen, waarvan kan worden onderkend dat zij uitsluitend of hoofdzakelijk bestemd zijn voor een bepaalde machine of voor een bepaald instrument, apparaat of toestel, dan wel voor verschillende onder eenzelfde post vallende machines, instrumenten, apparaten of toestellen, worden ingedeeld onder de post waaronder deze machines, instrumenten, apparaten of toestellen vallen. Wanneer pangeaschroeven met dubbele kern volgens de Commissie moeten worden ingedeeld, als delen, in GN-onderverdeling 9021 10 90, dan vraagt de Senat zich af of dit, ondanks de uiteengezette twijfels, ook dient te gelden voor de litigieuze spinale fixatiesystemen.

[OMISSIS]