



Besluit als bedoeld in artikel 5:50, tweede lid, onder a, van de Algemene wet bestuursrecht van een besluit van de raad van bestuur van de Kansspelautoriteit

Zaak: 137

Kenmerk: 8552 / 00.043.904

Openbaarmaking onder kenmerk: 8556 / 00.050.673

Besluit

Samenvatting

In april 2012 is de Kansspelautoriteit opgericht. De Kansspelautoriteit heeft tot taak het reguleren van het kansspel aanbod door het verlenen van kansspelvergunningen, houden van toezicht op vergunninghouders, het bestrijden van illegale kansspelen en het beschermen van consumenten tegen kansspelverslaving.

In dit kader treedt de Kansspelautoriteit op tegen overtredingen van de Wet op de kansspelen.

De V.O.F. Bosma Amusement en haar vennoten hebben op 6 juni 2013 een speelautomaat geëxploiteerd zonder geldige vergunning.
Zij krijgen daarvoor een waarschuwing voor het overtreden van de Wet op de kansspelen.



1 Inhoudsopgave

Samenvatting	1
2 Inleiding	3
3 Onderzoek exploitatie	3
3.1 Aanleiding voor het onderzoek	3
3.2 De betrokkenen bij Bosma Amusement VOF	4
4 Het rapport	4
5 Feitelijk kader	4
5.1 Het onderzoek ter plaatse	4
5.2 Nader onderzoek	6
6 Juridische beoordeling	7
6.1 Bevoegdheid van de Kansspelautoriteit	7
6.2 De wettelijke bepalingen	7
6.3 Conclusie	8
7 Overtreder	8
8 Bestuurlijke boete	8
8.1 Inleiding	8
8.2 Toerekening	9
9 Besluit	9



2 Inleiding

1. De Kansspelautoriteit (hierna: Ksa) is belast met het toezicht op de naleving van het bepaalde in de Wet op de kansspelen (hierna: Wok). In de Wok is opgenomen een verbod om zonder vergunning van de raad van bestuur van de Kansspelautoriteit een of meer speelautomaten te exploiteren. Onder exploiteren wordt verstaan het bedrijfsmatig en als eigenaar gebruiken of aan een ander in gebruik geven van een of meer speelautomaten.
2. Met een vergunning voor het exploiteren van speelautomaten wordt gewaarborgd dat de Ksa op de hoogte is van de locaties waar de geëxploiteerde speelautomaten staan opgesteld. Zonder dit inzicht is het niet mogelijk om effectief toezicht te houden op de naleving van de wettelijke verplichtingen die gelden met betrekking tot speelautomaten. Indirect is daarmee tevens niet gewaarborgd dat de aangeboden spellen eerlijk verlopen en dat voldaan wordt aan de wettelijk voorgeschreven uitkeringspercentages. Bovendien kan niet met zekerheid worden gesteld of aandacht wordt besteed aan het voorkomen van onmatig spelen, gokverslaving en/of het spelen door minderjarigen en is er geen fiscale en financiële verantwoording over inkomsten en uitgaven.
3. In artikel 30a van de Wok is een vrijstelling opgenomen voor speelautomaten die worden gebruikt voor kermissen. Voorwaarde voor die vrijstelling is dat dergelijke speelautomaten zodanig zijn ingericht dat het bespelen ervan niet kan leiden tot de uitkering van geldprijzen, of tot de onmiddellijke uitkering van premies, waardebonnen of penningen, die een waarde vertegenwoordigen van meer dan veertig keer van de inzet per spel.

3 Onderzoek exploitatie

3.1 Aanleiding voor het onderzoek

4. De Ksa en Verispect zijn in overleg getreden met de Nederlandse Kermisbond en de bond Kermisbedrijfshouders Bovak en hebben aangekondigd dat zij tijdens het kermisseizoen van 2013 handhavend zouden optreden bij overtredingen van de Wok. Zij hebben zich met name gericht op de vraag of de op kermissen opgestelde automaten voldeden aan de vrijstelling van artikel 30a, tweede lid, van de Wok. Daarin is bepaald dat voor kermisautomaten waarbij de te winnen prijs of premie niet het veertigvoudige overstijgt van de inworp, geen vergunning vereist is. Beide bonden hebben de resultaten van dit overleg gepubliceerd in door hen uitgegeven periodieken, te weten de Kermisgids en de Komeet. De Ksa en Verispect hebben in 2013 met dat doel een aantal kermissen, waaronder een kermis te Deventer, bezocht.



3.2 De betrokkenen bij Bosma Amusement VOF

5. Bosma Amusement VOF (hierna: de VOF) is gevestigd aan de Zwaansprengweg 9F te Apeldoorn. De heer J.B. (hierna: betrokkene 1) en mevrouw M.H.V. (hierna: betrokkene 2) zijn de vennoten.
6. Een VOF (vennootschap onder firma) heeft geen rechtspersoonlijkheid (zie artikel 2:3 van het Burgerlijk Wetboek). Het is een maatschap die is aangegaan voor de uitoefening van een bedrijf onder een gemeenschappelijke naam. Deze personen, de vennoten, zijn hoofdelijk aansprakelijk voor het handelen van de onderneming.

4 Het rapport

7. Naar aanleiding van de bevindingen van het onderzoek is overgegaan tot het opstellen van een rapport als bedoeld in artikel 5:48 van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb).
8. Het rapport is op 12 augustus 2014 opgesteld en toegezonden aan de betrokkenen. In het rapport wordt geconstateerd dat betrokkenen in strijd hebben gehandeld met artikel 30h van de Wok door speelautomaten te exploiteren zonder vergunning.
9. Op 3 november 2014 is een aangepast rapport opgesteld.

5 Feitelijk kader

5.1 Het onderzoek ter plaatse

10. Op 6 juni 2013 hebben een toezichthouder van de Ksa en een toezichthouder van Verispect B.V. een controle uitgevoerd op de kermis op De Brink te Deventer. Tijdens deze controle troffen zij de attractie "To the Point" (hierna: de attractie) aan.
11. Tijdens het onderzoek bij de attractie namen zij het volgende waar.
 - a. In de attractie waren acht automaten met vitrines ingebouwd.
 - b. Deze automaten kwamen overeen met het type speelautomaat als beschreven in bijlage 1, onder a, bij de Speelautomatenregeling 2000.
 - c. De attractie stond opgesteld op of aan de openbare weg en op een voor het publiek toegankelijke plaats, namelijk de Deventer kermis.
 - d. De attractie was klaar voor gebruik.
 - e. Per spel was een inzet van één euro (€ 1,-) benodigd.
 - f. In de vitrines waren diverse artikelen aanwezig, waaronder iPads, iPad mini's, iPhones van de types 4, 4s en 5, Beats by Dr. Dre hoofdtelefoons en een Galaxy Tab 2. Deze artikelen konden kennelijk gewonnen worden.



- g. Naast de genoemde artikelen waren er ook dummy's van bovenstaande artikelen opgesteld die eveneens als prijs waren te winnen.
 - h. Op de attractie stond onder andere de tekst "originele iPadmini" afgebeeld.
 - i. Na inworp van één euro diende de speler met behulp van een joystick en een drukknop op het bedieningspaneel, de staaf die zich achter de ruit van de attractie bevond voor een transparante plaat met openingen ter hoogte van de opgestelde prijzen, te verplaatsen. De voorzijde van de staaf diende precies voor een van de openingen in de transparante plaat gezet te worden, waarna de staaf automatisch naar voren schoof in de richting van de eventuele prijs. Als de prijs door de opening in de transparante plaat geraakt werd, viel de prijs onder in de uitgiftebak en kon de speler de prijs pakken.
 - j. Op de speelautomaten was een sticker bevestigd met daarop de speluitleg. Deze uitleg luidde als volgt: *Richt met behulp van de joystick en drukknop de staaf voor de opening. Eerst horizontaal en daarna verticaal. De staaf gaat automatisch naar voren. Drukt de staaf de prijs van de vitrine en valt deze in de uitgiftebak, dan bent u winnaar!!!* Op de sticker stond eveneens vermeld dat de benodigde inworp voor één spel één euro bedroeg.
 - k. De speler kon kennelijk door één keer tegen betaling van één euro het spel te spelen één van de uitgestalde prijzen in de automaat winnen.
 - l. Tijdens de aanwezigheid van de toezichthouders bij de attractie was een speler aanwezig die op een van de acht speelautomaten speelde.
 - m. De in de attractie opgestelde automaten waren niet voorzien van een merkteken als bedoeld in artikel 30r, eerste lid, van de Wok, dat geldt als bewijs voor een door de raad van bestuur van de Kansspelautoriteit (hierna: de raad) toegelaten model.
12. Tijdens de controle stelden de toezichthouders van de Ksa en Verispect B.V. vast dat de attractie werd bemand door betrokkene 1. Hij deelde mede dat de attractie eigendom was van de VOF en dat hij een van de twee vennoten was.
13. Betrokkene 1 verklaarde voorts onder andere het volgende.
- a. De dummy's kostten € 35,-.
 - b. De inzet per spel bedraagt één euro.
 - c. De Galaxy Tab 2 is via een abonnement verkregen.
 - d. Het heeft nergens gestaan dat de prijs niet meer mag kosten dan veertig keer de inzet per spel.
 - e. De iPhone 4-verpakking is gevuld met de echte iPhone 4. Deze is aangeschaft via een abonnement.
 - f. De dozen met Beats by Dr. Dre, Galaxy Tab en iPhones zijn met inhoud.
14. De in de attractie opgestelde automaten kwamen overeen met het type speelautomaat als genoemd in bijlage 1, onder a, bij de Speelautomaten-regeling 2000. De automaten zijn een variant van de grijpkraan. De automaat voldoet immers aan de omschrijving uit die bijlage: De artikelen staan in een vitrine. De speler kan een voorwerp winnen door het op het juiste tijdstip indrukken van een knop, waarmee het voorwerp wordt "losgemaakt" en beneden en in een opvangbak valt waarna de speler het voorwerp uit de bak kan pakken. Dergelijke



automaten zijn bestemd om op kermissen te worden gebruikt als bedoeld in artikel 30a, tweede lid, van de Wok.

15. De attractie is een variant van de grijpkraan als bedoeld in Bijlage I bij de Speelautomatenregeling 2000, onder a.

5.2 Nader onderzoek

16. Op 17 oktober 2013 heeft de toezichthouder van de Kansspelautoriteit een vergelijkend onderzoek verricht op internet naar de waarde van de artikelen. Daaruit bleek dat de uitgestalde artikelen voor gemiddeld de volgende prijzen werden aangeboden:
- a. iPad: € 383,-;
 - b. iPad mini: € 336,-;
 - c. iPhone 4s: € 419,25;
 - d. iPhone 5: € 680,95;
 - e. Galaxy Tab 2: € 299,-.
17. Op 31 oktober heeft betrokkene 1, nadat hem de cautie was verleend, een verklaring afgelegd, waarin het volgende naar voren kwam:
- a. wat de toezichthouders aantreffen waren twee iPhones 4 en daarnaast alleen maar dummy's;
 - b. de VOF exploiteert de attractie sinds 1 april 2009;
 - c. de attractie werkt als volgt: Na inworp van een euro kan de speler de joystick naar links of naar rechts bewegen; daarna drukt hij op de grote knop en wordt de staaf naar voren geschoven; als de staaf door de opening van het plexiglas gaat, drukt hij de prijs die erachter staat naar voren en die valt dan in de bak eronder;
 - d. de attractie heeft acht spelersplaatsen;
 - e. betrokkene 1 was niet op de hoogte van artikel 30a van de Wok;
 - f. Hij is niet in het bezit van een exploitatievergunning.
18. Op 31 oktober 2013 heeft betrokkene 2, nadat haar de cautie was verleend, de verklaring van betrokkene 1 mede ondertekend.
19. Op 15 november 2013 heeft de Ksa een kopie ontvangen van een factuur van SpyCams4U. Daaruit blijkt dat de aanschafprijzen van de dummy's van de iPhone 5, de iPad, de iPad mini, de Samsung Galaxy Tab 2 tussen de € 25,- en € 35,- liggen.
20. Op 3 november 2014 heeft de toezichthouder van de Ksa navraag gedaan bij de afdeling Bedrijfsvoering van de Ksa. Daaruit is gebleken dat noch aan de VOF, noch aan een van haar vennoten een vergunning was verstrekt voor de exploitatie van speelautomaten.



6 Juridische beoordeling

6.1 Bevoegdheid van de Kansspelautoriteit

21. Ingevolge artikel 33b van de Wok is de raad belast met het toezicht op de naleving van de toepasselijke wet- en regelgeving, alsmede de handhaving daarvan.
22. Op grond van artikel 35a van de Wok is de raad bevoegd tot het opleggen van een bestuurlijke boete wegens overtreding van – onder meer – artikel 30h van de Wok. De bestuurlijke boete die voor een overtreding als bedoeld in het eerste lid kan worden opgelegd bedraagt ten hoogste het bedrag van de zesde categorie, bedoeld in artikel 23, vierde lid, van het Wetboek van Strafrecht of, indien dat meer is, tien procent van de omzet in het boekjaar voorafgaande aan de beschikking.

6.2 De wettelijke bepalingen

23. Artikel 30 van de Wok luidt:
In deze wet en de daarop berustende bepalingen wordt verstaan onder:
 - a. speelautomaat: een toestel, ingericht voor de beoefening van een spel, dat bestaat uit een door de speler in werking gesteld mechanisch, elektrisch of elektronisch proces, waarbij het resultaat kan leiden tot de middellijke of onmiddellijke uitkering van prijzen of premies, daaronder begrepen het recht om gratis verder te spelen;
 - b. behendigheidsautomaat: een speelautomaat waarvan het spelresultaat uitsluitend kan leiden tot een verlengde speelduur of het recht op gratis spellen en het proces, ook nadat het in werking is gesteld, door de speler kan worden beïnvloed en het geheel of vrijwel geheel van zijn inzicht en behendigheid bij het gebruik van de daartoe geboden middelen afhangt of en in welke mate de speelduur verlengd of het recht op gratis spelen verkregen wordt;
 - c. kansspelautomaat: een speelautomaat, die geen behendigheidsautomaat is;(...)
24. Artikel 30a, tweede lid, van de Wok luidt:
Deze Titel is niet van toepassing op bij regeling van Onze Minister van Veiligheid en Justitie aangewezen typen van speelautomaten die worden gebruikt of bestemd zijn om te worden gebruikt ter gelegenheid van kermissen, en die zodanig zijn ingericht, dat het bespelen ervan niet kan leiden tot de uitkering van geldprijzen, of tot de onmiddellijke uitkering van premies, waardebonnen of penningen, die een waarde vertegenwoordigen van meer dan het veertigvoud van de inzet per spel.
25. Artikel 30h van de Wok luidt:
 1. Het is verboden zonder vergunning van de raad van bestuur, bedoeld in artikel 33a, een of meer speelautomaten te exploiteren.
 2. Onder exploiteren wordt verstaan het bedrijfsmatig en als eigenaar gebruiken of aan een ander in gebruik geven van een of meer speelautomaten.



6.3 Conclusie

26. Op grond van artikel 30h is voor de exploitatie van speelautomaten een vergunning vereist. Deze eis geldt niet voor automaten die op kermissen worden gebruikt, tenzij de te winnen prijs of premie het veertigvoudige van de vereiste inzet overstijgt. In de door betrokkene 1 en 2 geëxploiteerde waren prijzen aanwezig, namelijk de iPhones van het type 4s (waarde ca. € 419,-), die ruimschoots meer waard waren dan het veertigvoudige van de inzet à € 1,-. Dat betekent dat de uitzondering van artikel 30a van de Wok niet op de attractie van toepassing was. Voor de exploitatie van de attractie was derhalve een vergunning nodig op grond van artikel 30h van de Wok. Door het zonder vergunning exploiteren van speelautomaten hebben de exploitanten artikel 30h van de Wok overtreden. De raad kan wegens deze overtreding een bestuurlijke boete opleggen.

7 Overtreder

27. De speelautomaat "To the Point" werd geëxploiteerd door de VOF, waarvan betrokken 1 en betrokkene 2 de vennoten zijn. Het exploiteren van een speelautomaat zonder daartoe verleende vergunning is beide vennoten toe te rekenen.
28. Derhalve zijn betrokkene 1 en betrokkene 2 aan te merken als overtreder van artikel 30h, eerste lid, van de Wok.

8 Bestuurlijke boete

8.1 Inleiding

29. De raad is ingevolge artikel 35a van de Wok bevoegd een boete op te leggen van ten hoogste het bedrag van de zesde categorie (artikel 23 van het Wetboek van Strafrecht) of – indien dit meer is – 10% van de omzet in het boekjaar voorafgaand aan de beschikking.
30. Het bedrag van de zesde categorie bedroeg ten tijde van de overtreding € 780.000,- (per 1 januari 2014 is dit bedrag € 810.000,-).
31. Bij de vaststelling van de boete houdt de Raad rekening met de ernst van de overtreding en de mate waarin deze aan de overtreder kan worden verweten. Zo nodig houdt de Raad rekening met de omstandigheden waaronder de overtreding is gepleegd (artikel 5:46 van de Awb).
32. Ingevolge artikel 3:4, tweede lid, van de Awb neemt de Raad bij het bepalen van de hoogte van de boete het evenredigheidsbeginsel in acht. Op grond van deze bepaling mogen de voor één of meer belanghebbenden nadelige gevolgen van een



besluit niet onevenredig zijn in verhouding tot de met het besluit te dienen doelen. Als algemene maatstaf geldt daarbij dat de hoogte van de boete zodanig dient te zijn dat deze de overtreder weerhoudt van nieuwe overtredingen (speciale preventie) en ook in algemene zin voor andere (potentiële) overtreiders een afschrikkende werking heeft (generale preventie).

33. In de onderhavige zaak is de raad echter van oordeel dat het niet opportuun is een boete op te leggen voor de overtreding van artikel 30h van de Wok. De raad betreft in zijn oordeel het grote tijdsverloop tussen de opmaak van het eerste bestuurlijke rapport en zijn besluit, de betrekkelijk geringe ernst van de zaak en het feit dat er nog niet eerder is gehandhaafd op kermisautomaten. De raad is daarom van mening dat in dit geval een waarschuwing volstaat. Hij merkt daarbij op dat als in de toekomst een dergelijke overtreding wordt geconstateerd, hetzij bij betrokkenen, hetzij bij een andere exploitant, niet meer zal worden volstaan met een waarschuwing, maar dat een boete in dat geval passender wordt geacht.

8.2 Toerekening

34. De overtreding wordt toegerekend aan de VOF en haar vennoten, betrokkene 1 en betrokkene 2, de exploitanten van de attractie.

9 Besluit

De raad van bestuur van de Kansspelautoriteit:

- a. stelt vast dat de V.O.F. Bosma Amusement en haar vennoten, de heer [betrokkene 1] en mevrouw [betrokkene 2] artikel 30h, eerste lid, van de Wok hebben overtreden door het exploiteren van een speelautomaat zonder geldige vergunning op 6 juni 2013;
- b. volstaat met het geven van een waarschuwing aan de V.O.F. Bosma Amusement en haar vennoten, de heer [betrokkene 1] en mevrouw [betrokkene 2].

's-Gravenhage, 4 mei 2015

De raad van bestuur van de Kansspelautoriteit,

w.g.

J.J.H. Suyver

Voorzitter

OPENBAAR



Kansspelautoriteit

Datum

21 januari 2015

Ons kenmerk

8552 / 00.050.673

Bezwaar

Tegen dit besluit kan degene wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na de dag van bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij de Kansspelautoriteit, afdeling Juridische Zaken en Communicatie, Postbus 298, 2501 CG Den Haag.