



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: 139

Kenmerk: 8556 / 00.043.890

Openbaarmaking onder kenmerk: 8556 / 00.050.671

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. AULON en haar vennoten hebben op 24 juli 2013 een speelautomaten geëxploiteerd zonder geldige vergunning. Zij krijgen daarvoor een waarschuwing voor het overtreden van de Wet op de kansspelen.



Inhoudsopgave

Samenvatting	1
1 Inleiding	3
2 Onderzoek exploitatie	3
2.1 Aanleiding voor het onderzoek	3
2.2 Betrokkenen bij Vennootschap Onder Firma AULON	4
3 Het rapport	4
4 Zienswijze	5
5 Feitelijk kader	5
5.1 Het onderzoek ter plaatse	5
6 Juridische beoordeling	6
6.1 Bevoegdheid van de Kansspelautoriteit	6
6.2 De wettelijke bepalingen	7
6.3 Conclusie	8
7 Overtreder	8
8 Bestuurlijke boete	9
8.1 Inleiding	9
8.2 Toerekening	10
9 Besluit	10



1 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 op het aanwezig hebben van niet toegelaten speelautomaten op voor het publiek toegankelijke plaatsen. Het exploiteren van speelautomaten, het bedrijfsmatig en als eigenaar gebruiken of aan een ander in gebruik geven van een of meer speelautomaten, is zonder vergunning niet toegestaan.
2. De kansspelmarkt is geen gewone economische markt. 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.

2 Onderzoek exploitatie

2.1 Aanleiding voor het onderzoek

4. De Ksa en Verispect hebben, in samenwerking met de Nationale Bond van Kermisbedrijfhouders (hierna: BOVAK) en de Nederlandse Kermisbond (hierna: NKB), tijdens het kermisseizoen van het jaar 2013 gezamenlijk controles uitgevoerd.¹ Tijdens gesprekken door de Kansspelautoriteit met onder andere NKB is geconstateerd dat er in toenemende mate op kermissen (speel)automaten staan opgesteld die dusdanig zijn ingericht dat het bespelen daarvan leidt tot de uitkering

¹ Bijlage 139/003-139/004.



van geldprijzen of de uitkering van premies, waardebonnen en penningen, die een waarde vertegenwoordigen van meer dan het veertigvoudige van de inzet.

5. In dat kader heeft de Ksa op 24 juli 2013 een bezoek gebracht aan de kermis te Tilburg, alwaar de Tilburgse kermis vanaf 19 juli 2013 tot en met 28 juli 2013 is opgebouwd. De Ksa heeft op de kermis van Tilburg onder andere de Vennootschap Onder Firma AULON (hierna: de VOF) gecontroleerd. De VOF exploiteert onder andere amusements- en speelautomaten. Tijdens deze controle heeft de Ksa geconstateerd dat in de attractie Prize-Dropper vier speelautomaten stonden opgesteld.²

2.2 Betrokkenen bij Vennootschap Onder Firma AULON

6. De VOF, gevestigd aan de Zompstraat 15d te Raalte, is ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel met de heer R.M.S (hierna: betrokkene 1) en mevrouw S.R.M.S.D. (hierna: betrokkene 2) als vennoten (hierna: betrokkenen). In het handelsregister van de Kamer van Koophandel wordt het volgende omschreven met betrekking tot de activiteiten van de VOF: Exploitatie van amusements- en speelautomaten.³
7. Een VOF (vennootschap onder firma) heeft geen rechtspersoonlijkheid (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.

3 Het rapport

8. Naar aanleiding van de bevindingen van het onderzoek is op 12 augustus 2014 een rapport opgesteld. Het rapport is op 12 augustus 2014 toegezonden aan betrokkenen. In het rapport wordt geconstateerd dat betrokkenen in strijd hebben gehandeld met artikel 30h, eerste lid, van de Wok door speelautomaten te exploiteren zonder vergunning. Onder exploiteren wordt verstaan het bedrijfsmatig en als eigenaar gebruiken of aan een ander in gebruik geven van een of meer speelautomaten.
9. Bij brief van 11 september 2014 is door de raad van bestuur van de Kansspelautoriteit (hierna: de raad) aan betrokkenen medegedeeld dat het rapport

² Bijlage 139/005.

³ Bijlage 139/007.



en dossier enkele onjuistheden en omissies bevatten. Aan betrokkenen is toegezegd dat zij nader bericht zullen ontvangen over de verdere verloop van de procedure.

4 Zienswijze

Zienswijze op de bevindingen

10. Bij brief van 15 augustus 2014 zijn betrokkenen uitgenodigd om ter hoorzitting van 11 september 2014 hun zienswijzen te geven over het rapport.
11. Betrokkene 1 heeft bij brief van 9 september 2014 een schriftelijke zienswijze ingediend. Door betrokkene 1 is in de schriftelijke zienswijze, onder andere, het volgende aangevoerd:
 - a. in de speelautomaten van betrokkenen konden prijzen worden gewonnen variërend van vier keer tot 120 keer van de inzet;
 - b. gemiddeld per automaat zou de prijs komen op 40 keer de inzet, omdat de moeilijkheidsgraad hoger is bij duurdere prijzen;
 - c. de gemeente is ervan op de hoogte dat speelautomaten worden geëxploiteerd (door diverse exploitanten op de kermis) met prijzen die een waarde vertegenwoordigen van meer dan het veertigvoudige van de inzet.

Beoordeling van de zienswijze

12. De raad zal op de geëigende plaats in het onderhavige besluit ingaan op de zienswijzen.

5 Feitelijk kader

5.1 Het onderzoek ter plaatse

13. Op 24 juli 2013 hebben de toezichthouders van de Ksa en Verispect in samenwerking met de politie Tilburg een controle uitgevoerd op de kermis in de gemeente Tilburg.
14. Tijdens deze controle is de attractie 'Prize-Dropper' onderzocht van de VOF en is het volgende waargenomen:
 - a. In de attractie Prize-Dropper zijn vier automaten met vitrines ingebouwd;
 - b. De attractie was klaar voor gebruik en per spel was een inzet van 1 euro benodigd;
 - c. De attractie stond opgesteld op of aan de openbare weg op een voor het



- publiek toegankelijke plaats, namelijk de Tilburgse kermis;
- d. Tijdens de aanwezigheid van de toezichthouders waren er verschillende spelers aanwezig, die gedurende het onderzoek ter plaatse, op een van de vier automaten in de attractie speelden;
 - e. In de attractie waren artikelen, waaronder een Samsung Galaxy Tab 2 7.0, PSP Sony en een Mini Bike (al dan niet in een verpakking) uitgesteld.⁴ Deze aangetroffen artikelen waren als prijs bevestigd aan de constructie in de vitrines van de automaten en konden kennelijk als prijs door de spelers worden gewonnen;
 - f. Na inworp van 1 euro licht de stopknop op. Een speler dient op de stop te drukken wanneer het haakje voor een rode knipperende punt komt. De rode punt komt naar voren en schuift de prijs van de arm af. De gewonnen prijs valt door de opening onder in de bak en de speler kan de gewonnen prijs uit deze bak pakken. De maximale speeltijd is ongeveer tien seconden;
 - g. De speler kan door een keer tegen betaling van 1 euro het spel te spelen kennelijk een van de uitgestalde opgehangen prijzen in de attractie winnen;
 - h. De automaten in de attractie 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 toegelaten model.
15. De in de attractie opgestelde automaten kwamen overeen met het type speelautomaat als genoemd in bijlage 1, onder a, bij de Speelautomatenregeling 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 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.
16. De attractie is een variant van de grijpkraan als bedoeld in Bijlage I bij de Speelautomatenregeling 2000, onder a.

6 Juridische beoordeling

6.1 Bevoegdheid van de Kansspelautoriteit

17. 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.

⁴ Bijlage 139/005.



18. 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

19. Artikel 30 van de Wok luidt als volgt:

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;
- (...)

20. 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.

21. 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

22. De toezichthouders van de Ksa en Verispect hebben vastgesteld dat prijzen in de attractie 'Prize-Dropper' een waarde vertegenwoordigen van meer dan het veertigvoudige van de inzet per spel. De inzet van het spel bedroeg 1 euro. De inkoopwaarde van de artikelen bedragen respectievelijk:⁵
- | | |
|-----------------------------|--|
| a. PSP Sony | €99,00 |
| b. Mini Bike | €110,00 |
| c. Samsung Galaxy Tab 2 7.0 | €129,66 (exclusief thuis kopieerheffing) |
23. De raad concludeert dat de prijzen meer waard zijn dan het veertigvoudige van de vereiste inzet. In de zienswijze van betrokkene 1 wordt voornoemde bevestigd.
24. Betrokkene 1 geeft in zijn zienswijze aan dat de gemeente ervan op de hoogte is dat speelautomaten worden geëxploiteerd (door diverse exploitanten op de kermis) met prijzen die een waarde vertegenwoordigen van meer dan het veertigvoudige van de inzet. De raad merkt op dat in de attractie van betrokkenen prijzen aanwezig waren die ruimschoots meer waard waren dan het veertigvoudige van de inzet en derhalve was er een vergunning nodig op grond van de Wok. De zienswijze van betrokkene dat de gemeente hiervan op de hoogte was doet geen afbreuk aan het voorgaande. De raad passeert de zienswijze van betrokkene 1.
25. 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 betrokkenen geëxploiteerde attractie waren prijzen aanwezig 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 betrokkenen artikel 30h van de Wok overtreden. De raad kan wegens deze overtreding een bestuurlijke boete opleggen.

7 Overtreder

26. De in de attractie "Prize-Dropper" aanwezige automaten werd geëxploiteerd door de VOF, waarvan betrokkenen de vennoten zijn. Het exploiteren van een speelautomaat zonder daartoe verleende vergunning is beide vennoten toe te rekenen.

⁵ Factuurbonnen, bijlage 139/009.



27. 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

28. 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.
29. Het bedrag van de zesde categorie bedroeg ten tijde van de overtreding € 780.000,- (per 1 januari 2014 is dit bedrag € 810.000,-).
30. 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 Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb)).
31. 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).
32. 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 bestuurlijk 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 diensgevolge 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

33. 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. AULON 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 speelautomaten zonder geldige vergunning op 24 juli 2013;
- b. volstaat met het geven van een waarschuwing aan de V.O.F. AULON 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

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.