



LUXEMBOURG

Pers en Voorlichting

PERSCOMMUNIQUE nr. 68/08

14 oktober 2008

Conclusie van de advocaat-generaal in zaak C-42/07

Liga Portuguesa de Futebol Profissional (CA/LPFP) en Baw International Ltd / Departamento de Jogos da Santa Casa da Misericórdia de Lisboa

VOLGENS ADVOCaat-GENERAAL BOT KAN DE PORTUGESE REGELING WAARBIJ AAN SANTA CASA HET MONOPOLIE WORDT VERLEEND VOOR HET AANBIEDEN VAN TOTOSPELEN OP HET INTERNET VERENIGBAAR ZIJN MET HET GEMEENSCHAPSRECHT INDIEN AAN BEPAALDE VOORWAARDEN IS VOLDAAN

In zijn conclusie preciseert hij evenwel dat het ontwerp van de Portugese regeling aan de Commissie had moeten worden meegedeeld. Nu dit niet gebeurd is, kan deze regeling volgens hem niet worden tegengeworpen aan Bwin en de Liga

De Portugese wettelijke regeling verleent Santa Casa da Misericórdia de Lisboa, een eeuwenoude organisatie zonder winstoogmerk die belast is met het financieren van doelstellingen van algemeen belang, het exclusieve recht om op het gehele nationale grondgebied loterij- en totospelen te organiseren en te exploiteren. Dit exclusieve recht is thans bij de Portugese regeling uitgebreid tot alle elektronische communicatiemiddelen, waaronder het internet. Deze regeling voorziet ook in sancties in de vorm van administratieve geldboeten tegen diegenen die in strijd met dit exclusieve recht dergelijke spelen organiseren en hiervoor reclame maken.

Aan Bwin, een te Gibraltar gevestigde onderneming die online weddenschappen organiseert, en de Liga Portuguesa de Futebol Profissional zijn geldboeten van respectievelijk 74 500 EUR en 75 000 EUR opgelegd omdat zij langs elektronische weg totospelen hebben aangeboden en hiervoor reclame hebben gemaakt. Het Tribunal de Pequena Instância Criminal do Porto, waarvoor Bwin en de Liga deze geldboeten hebben betwist, vraagt zich af of de nieuwe Portugese regeling verenigbaar is met het gemeenschapsrecht.

In zijn conclusie van vandaag is advocaat-generaal Bot van mening dat de uitbreiding van de Portugese regeling tot loterij- en totospelen die via elektronische communicatiemiddelen worden aangeboden, valt onder de richtlijn die voorziet in een informatieprocedure op het gebied van normen en technische voorschriften.¹ De betrokken regeling verbiedt immers de levering of het

¹ Richtlijn 98/34/EG van het Europees Parlement en de Raad van 22 juni 1998 betreffende een informatieprocedure op het gebied van normen en technische voorschriften (PB L 204, blz. 37), zoals gewijzigd bij richtlijn 98/48/EG van het Europees Parlement en de Raad van 20 juli 1998 (PB L 217, blz. 18).

gebruik van een dienst en vormt bijgevolg een „technisch voorschrift” in de zin van deze richtlijn.

Aangezien de lidstaten volgens de richtlijn ieder ontwerp voor een technisch voorschrift aan de Commissie moeten meedelen, **is de advocaat-generaal van mening dat het ontwerp van de Portugese regeling aan de Commissie had moeten worden meegedeeld. Voor het geval dat de Portugese regering dit niet heeft gedaan, stelt de advocaat-generaal het Hof voor om vast te stellen dat de Portugese regeling niet aan Bwin en de Liga kan worden tegengeworpen en door de nationale rechter buiten toepassing dient te worden gelaten.** Het staat aan de nationale rechter om na te gaan of het ontwerp van de Portugese regeling aan de Commissie is meegedeeld. Het staat eveneens aan deze rechter om hieruit alle nodige gevolgen te trekken met betrekking tot de aan de Liga en Bwin opgelegde geldboeten.

Vervolgens onderzoekt de advocaat-generaal of de nieuwe Portugese regeling verenigbaar is met het beginsel van vrije dienstverrichting.

Hij betoogt om te beginnen dat **het gemeenschapsrecht niet tot doel heeft de markt open te stellen voor kans- en gokspelen.** Volgens hem kan een lidstaat slechts gehouden zijn om de markt voor kans- en gokspelen open te stellen indien hij de betrokken activiteit behandelt als een echte economische activiteit die gericht is op het behalen van maximale winsten.

In het kader van zijn analyse zet de advocaat-generaal uiteen dat de Portugese regeling een beperking van het vrij verrichten van diensten vormt omdat zij een in een andere lidstaat dan Portugal gevestigde aanbieder van online-spelen verbiedt om via internet loterij- en totospelen aan te bieden aan in deze staat wonende consumenten. Hij wijst er evenwel op dat een dergelijke beperking verenigbaar is met het gemeenschapsrecht indien zij voldoet aan bepaalde voorwaarden: zij moet worden gerechtvaardigd door een dwingende reden van algemeen belang en geschikt zijn om de verwezenlijking van het beoogde doel te waarborgen en mag niet verder gaan dan nodig is ter bereiking van dit doel. Verder moet zij in elk geval zonder discriminatie worden toegepast.

Wat de rechtvaardiging van de Portugese regeling betreft, is de advocaat-generaal van mening dat Portugal gerechtigd was om ter bescherming van de consument en de openbare orde het vrij aanbieden van loterij- en totospelen op het internet te beperken. Het staat aan de verwijzende rechter om twee punten te onderzoeken teneinde na te gaan of de Portugese regeling geschikt is om een doeltreffende bescherming van de consument en de openbare orde te verzekeren.

In de eerste plaats kunnen de doelstellingen zoals die welke door de Portugese regeling worden nagestreefd slechts door de verlening van een exclusief recht aan één entiteit worden bereikt indien deze entiteit onder staatscontrole staat. Het staat dus aan de nationale rechter om na te gaan of dit het geval is voor Santa Casa.

In de tweede plaats dient de verwijzende rechter te onderzoeken of Portugal de betrokken Portugese regeling niet op zodanige wijze uitvoert dat zij kennelijk voor andere dan de gestelde doelen wordt gebruikt, namelijk om maximale winst na te streven. Wat de extra loterij- en totospelen betreft die de Portugese regering zou hebben gecreëerd en de reclame die daarvoor zou zijn gemaakt, herinnert de advocaat-generaal eraan dat het Hof heeft aanvaard dat een lidstaat aldus handelt om spelers van clandestiene spelen aan te trekken tot toegestane activiteiten. Hij preciseert evenwel dat het aan de nationale rechter staat om te beoordelen of de

uitbreiding van het spelaanbod en de omvang van de daarvoor gevoerde reclame niet kennelijk verder gingen dan nodig was ter bereiking van de doelstellingen die aan het monopolie van Santa Casa ten gronde liggen. Wat het beleid op het gebied van casinospelen betreft dat de Portugese autoriteiten volgens verzoeksters hebben gevoerd en dat gericht zou zijn op de uitbreiding hiervan, is de advocaat-generaal van mening dat een lidstaat gerechtigd is om verschillende spelen op verschillende – strengere of minder strenge – wijzen te organiseren.

Ten slotte stelt de advocaat-generaal dat de maatregel bestaande in de verlening van een exclusief recht aan één door de staat gecontroleerde entiteit zonder winst oogmerk evenredig kan zijn aan de door de Portugese regeling nagestreefde doelstellingen. Hij is voorts van mening dat de betrokken regeling niet discriminerend is, aangezien zij niet discrimineert op basis van nationaliteit.

N.B.: De conclusie van de advocaat-generaal bindt het Hof niet. De advocaten-generaal hebben tot taak het Hof in volledige onafhankelijkheid een juridische oplossing te bieden voor het concrete geschil. De rechters van het Hof beginnen vandaag met de beraadslagingen over het arrest, dat op een latere datum zal worden gewezen.

Voor de media bestemd niet-officieel stuk, dat het Hof van Justitie niet bindt.

Beschikbare talen: CS, DE, EN, ES, EL, HU, IT, NL, PL, PT, RO, SK, SL

De volledige tekst van de conclusie is op de dag van de uitspraak te vinden op de internetpagina van het Hof

*<http://curia.europa.eu/jurisp/cgi-bin/form.pl?lang=NL&Submit=rechercher&numaff=C-42/07>
vanaf ongeveer 12.00 uur.*

Voor nadere informatie wende men zich tot de heer Stefaan Van der Jeught.

Tel: +352 4303 2170 Fax: +352 4303 2988