

COMMISSIE HANDHAVING MOBIELE DIENSTEN

Beslissing van 28 januari 2015

op het verzoek van Blue Trust Mobile B.V. in diens hoedanigheid van het Loket van de Stichting Gedragscodes Mobiele Diensten, zoals gedefinieerd in artikel 1 van de Gedragscode voor Betaalde Mobiel Internet diensten van (laatstelijk) 1 april 2014 (hierna: het Loket),

om te oordelen over gedragingen van:

ITSM Solutions Ltd.
gevestigd te Nicosia, Cyprus.

ITSM Solutions Ltd. wordt hierna verkort aangeduid met 'ITSM'

1. **Het verzoek**

1.1 Het Loket heeft bij brief van 5 december 2015 een verzoek tot handhaving en het opleggen van sancties aan ITSM ingediend bij de Commissie handhaving mobiele diensten (hierna: de Commissie) wegens schenden van (bepalingen uit) de Gedragscode voor Betaalde Mobiel Internet diensten van 1 april 2014 (hierna: de gedragscode) op zodanig ernstige wijze dat sanctionering gewenst is. Het verzoek is ingediend op grond van artikel 18 van de gedragscode. Het Loket heeft ter onderbouwing van haar verzoek een viertal producties ingediend.

De gestelde overtredingen

1.2 ITSM exploiteert onder de handelsnaam Mplay.mobi Mobiel Internet Diensten in Nederland via de Mobiel Internet Dienstverlener Target Media. In de meest recente versie van de gedragscode zijn Content Providers verplicht een basisregistratie te doen bij de Stichting. Het Loket constateert dat ITSM de gegevens kennelijk onjuist heeft ingevuld, waardoor de registratie niet is goedgekeurd door de Stichting. Het is ITSM derhalve niet toegestaan diensten aan te bieden in Nederland.

1.3 ITSM is onderworpen aan de gedragscode door middel van zijn contract met de Mobiel Internet Dienstverlener.

1.4 Het Loket geeft aan dat artikel 12a van de gedragscode door ITSM wordt overtreden, daar de gegevens van de Uiteindelijk Belanghebbende (UBO) onjuist zijn ingevuld. Ook na een verzoek tot aanpassing is dit niet met de juiste gegevens aangepast.

Het Loket is ervan overtuigd dat de ingevulde gegevens onjuist zijn door de volgende constatering:

- De geregistreerde UBO is mevrouw Christiana Magniti. Mevrouw Magniti werkt bij een Trust kantoor genaamd Alliot Partellas Kiliaris Limited te Cyprus, een bedrijf dat gespecialiseerd is in het opzetten van trustbedrijven in Cyprus.
- Mevrouw Magniti heeft tegenover het Loket verklaard dat zij dan wel haar trustkantoor slechts de nominee director is en niet de uiteindelijk belanghebbende.

Het verloop van handhaving door het Loket

- 1.5 Op 20 november 2014 heeft het Loket een verzoek tot aanpassing aan ITSM gestuurd. ITSM reageert hierop met de vraag wat het verzoek precies inhoudt. Het Loket reageert hierop dat de UBO onjuist is en aangepast dient te worden. Hierna stuurt ITSM informatie omtrent de registratie en noemt opnieuw mevrouw Magniti als UBO.

De grondslag van het verzoek

- 1.6 ITSM onttrekt zich bewust aan registratie, met als gevolg dat de identiteit van de belanghebbende en bestuurders van ITSM volledig onduidelijk is. De enige contactpersoon (de heer Heesters) reageert uitsluitend per mail, is telefonisch niet bereikbaar en zijn identiteit blijkt niet te verifiëren. De daadwerkelijk belanghebbende wil zich derhalve bewust niet kenbaar maken. Dit zou kunnen duiden op criminele activiteiten waarbij de crimineel zich wil onttrekken aan vervolging of het witwassen of financieren van deze activiteiten. Voorkoming hiervan is de achtergrond van het opnemen van een registratie van de UBO. In dit licht verwijst het Loket dan ook naar uw uitspraak van 22 april 2014 eveneens over ITSM.

De verzochte sancties

- 1.7 Het Loket verzoekt de Commissie tenslotte om over te gaan tot oplegging van sancties aan ITSM op grond van artikel 20 van de gedragscode en daarbij de volgende sancties te overwegen:
- een boete conform artikel 20 van de gedragscode; en
 - plaatsing op de zwarte lijst, conform artikel 20 lid 4 sub d en e en sub i gedragscode, van de volgende personen en entiteiten: ITSM Solution Ltd en de heer Robert Heesters.

2. Het verweer

- 2.1 ITSM heeft een verweerschrift ingediend met als productie een emailwisseling tussen ITSM en het Loket, dat is ontvangen op 23 december 2014.
- 2.2 ITSM stelt zich op het standpunt dat de gedragscode met ingangsdatum van 1 april 2014 niet op haar van toepassing is. ITSM heeft sinds eind december 2013 geen wervingsactiviteiten meer ontplooit, omdat zij in afwachting was van de administratieve afwikkeling van de uitspraak van uw Commissie van 22 april 2014. Inmiddels is de refund actie volledig uitgevoerd en is de opgelegde boete voldaan aan uw Commissie. Op 18 december 2013 heeft ITSM vanuit TargetMedia bericht ontvangen dat de volledige administratieve afwikkeling is voltooid.
- 2.3 ITSM verzoekt de Commissie dan ook het handhavingsverzoek van het Loket te seponeren aangezien ITSM ongeveer een jaar geen wervingsactiviteiten heeft ontplooid en in afwachting is geweest van de administratieve afwikkeling van de uitspraak van 22 april 2014. ITSM heeft geen MID aansluiting en heeft geen intenties de Nederlandse markt op enigerlei wijze verder te bedienen.

- 2.4 ITSM heeft de Commissie laten weten geen noodzaak te zien haar verweer mondeling toe te lichten.

3. De beoordeling

De bevoegdheid van de Commissie

- 3.1 De Commissie stelt vast dat niet in geschil is dat de Gedragscode voor Betaalde Mobiel Internet diensten van toepassing is, zodat partijen gehouden zijn de bepalingen van deze gedragscode na te leven. De Commissie beoordeelt het verzoek aan de hand van deze gedragscode van 1 april 2014.

De ontvankelijkheid van het verzoek

- 3.2 De Commissie ontvangt het Loket in zijn handhavingsverzoek nu het na het verzoek tot aanpassing op 20 november 2014 binnen de termijn gesteld in artikel 18 onder g van de gedragscode is ingediend, te weten op 5 december 2014.

De inhoudelijke beoordeling

- 3.3 De Commissie is van oordeel dat er sprake is van overtreding van de gedragscode en overweegt daartoe het volgende. ITSM geeft aan dat zij sinds december 2013 geen wervingsactiviteiten meer ontplooit en derhalve het niet noodzakelijk vindt om zich te laten registreren op grond van de gedragscode. De Commissie is van oordeel dat het feit dat ITSM geen wervingsactiviteiten meer ontplooit niet wil zeggen dat zij geen diensten meer exploiteert in Nederland. Ook wanneer er nog diensten worden geëxploiteerd dient er sprake te zijn van een juiste registratie op grond van artikel 12a van de gedragscode.
- 3.4 ITSM heeft in haar verweer niet bestreden dat er sprake is van het invullen van onjuiste gegevens voor haar registratie op grond van artikel 12a van de gedragscode. Zij heeft in haar verweer enkel gerefereerd aan de zaak van vorig voorjaar en het feit dat zij geen intenties meer heeft om de Nederlandse markt op enigerlei wijze te bedienen. De Commissie constateert vervolgens dat ITSM geen gehoor heeft gegeven aan het verzoek van het Loket om de juiste gegevens voor de registratie aan te leveren. Gelet hierop is de Commissie van oordeel dat ITSM zich bewust onttrekt aan registratie, waardoor de identiteit van de belanghebbende en de bestuurders van ITSM onduidelijk is.
- 3.5 Nu er sprake is van een onjuiste registratie op grond van artikel 12a van de gedragscode is de Commissie van oordeel dat het ITSM niet is toegestaan om diensten aan te bieden en te exploiteren in Nederland en zal de Commissie besluiten dat ITSM meteen alle bestaande diensten op de Nederlandse markt dient te staken.
- 3.6 Gezien de ernst van de overtreding, zal de Commissie besluiten dat ITSM en de heer Robert Heesters gedurende een jaar op de zwarte lijst worden geplaatst als bedoeld in artikel 20, vierde lid, onder e, van de gedragscode.
- 3.7 Alle omstandigheden in aanmerking genomen legt de Commissie naast plaatsing op de zwarte lijst een boete op van € 4.500,--.

4 De beslissing

De Commissie

- 4.1 stelt vast dat ITSM zich in strijd met de Gedragscode voor Betaalde Mobiel Internet diensten heeft gedragen;
- 4.2 legt aan ITSM op om meteen alle bestaande diensten op de Nederlandse markt te staken;
- 4.3 verbiedt ITSM en de heer Robert Heesters ex artikel 20 lid 4 sub e van de gedragscode gedurende een jaar na de datum van deze uitspraak om betaalde SMS-diensten en betaalde Mobiele Internet-diensten aan eindgebruikers aan te bieden en te exploiteren;
- 4.4 legt bij wijze van strafmaatregel aan ITSM een boete op van € 4.500,--.

Deze beslissing is genomen door de Commissie Handhaving Mobiele Diensten op 28 januari 2015 en bekend gemaakt door toezending van het besluit aan de partijen op 28 januari 2015.

Deze beslissing is op 28 januari 2015 toegezonden aan het bestuur van de Stichting Gedragscode Mobiele Diensten, die zal zorgdragen voor een zo spoedig mogelijke publicatie van de beslissing op haar website.

Namens de Commissie Handhaving Mobiele Diensten,
w.g. mr. P. Knaapen