

beschikking

RECHTBANK NOORD-NEDERLAND

Afdeling privaatrecht

Locatie Groningen

zaaknummer / rekestnummer: C/18/172364 / PR RK 16-487

Beschikking van de voorzieningenrechter van 8 december 2016

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
ATOS MEDICAL B.V.,
gevestigd te Zoetermeer,
verzoekster,
advocaat mr. A.A.A.C. van Nieuwenhuizen, die kantoor houdt te Rotterdam

en

1.

2.

3.

4. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
MDS B.V.,

gevestigd te Haren (Groningen),

5. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

MDS HOLDING B.V.,

gevestigd te Haren (Groningen),

6. de besloten vennootschap

MARVIN HOLDING B.V.,

gevestigd te Haren (Groningen),

gerekwestreerden.

1. Verloop van de procedure

Verzoekster heeft op 5 december 2016 een verzoekschrift ingediend waarin zij verlot vraagt tot het leggen van conservatoir beslag tot afgifte alsmede bewijsbeslag ten laste van gerekwestreerden. Op 6 december 2016 is de advocaat van verzoeksters in de gelegenheid gesteld het verzoekschrift telefonisch toe te lichten. Het verzoekschrift is aan deze beschikking gehecht.

2. Gronden van de beslissing

Conservatoir beslag tot afgifte

2.1. Teneinde de afgifte, onttrekking aan het verkeer, vernietiging of verbod op gebruik ervan te vorderen wenst verzoekster ten laste van gerekwestreerden conservatoir beslag tot afgifte te leggen op de vanaf de zakelijke e-mailaccount | _____ naar de privé-emailaccount, _____ gezonden patiëntgegevens, als nader omschreven onder randnummer 20a van het verzoekschrift. De gegevens staan op zich in de macht van gerekwestreerden bevindende onder randnummer 39 van het verzoekschrift aangehaalde gegevensdragers die aanwezig zijn op de onder randnummer 50, 51 en 52 genoemde beslaglocaties.

2.2. Voorts heeft verzoekster - ter voorkoming van (verdere) verspreiding - verzocht om verlof tot het leggen van conservatoir beslag tot afgifte op de gegevensdragers waarop genoemde patiëntgegevens zich bevinden en deze - indien de bewuste gegevens zich daarop bevinden - in gerechtelijke bewaring te stellen bij de onder randnummer 58 van het verzoekschrift genoemde gerechtsdeurwaarders. Bij monde van haar advocaat heeft verzoekster (daartoe telefonisch gehoord) toegelicht dat zij alles in het werk dient te stellen om te voorkomen dat haar toevertrouwde medische gegevens van een grote groep patiënten in handen van derden terecht komen. Zij stelt daartoe op grond van de Wet bescherming persoonsgegevens en de Wet meldplicht datalekken gehouden te zijn.

2.3. Op grond van de door verzoekster in het beslagrekest en de daarop gegeven toelichting gestelde feiten en omstandigheden is voor wat betreft de onder randnummer 20a bedoelde gegevens - zo oordeelt de voorzieningenrechter - summierlijk van de deugdelijkheid van de tot afgifte strekkende vorderingen gebleken. Het verlof om ten laste van gerekwestreerden conservatoir beslag tot afgifte te mogen leggen op deze gegevens zal worden toegewezen op de wijze als in het dictum van de beschikking omschreven en waarbij het bepaalde onder rechtsoverweging 2.11, tot en met 2.20, in acht dient te worden genomen. Het verzoek om de gegevens als bedoeld onder randnummer 20a van het verzoekschrift in gerechtelijke bewaring te mogen stellen zal worden gehonoreerd. Uitgangspunt is dat partijen omtrent een verzoek strekkende tot inbewaringstelling worden gehoord. De voorzieningenrechter ziet gezien de aard van de goederen (privacygevoelige databestanden met patiëntengegevens) en het gegeven dat deze eenvoudig zijn te verduisteren alsmede op grond van het aan gerekwestreerden verweten handelen en het heimelijke karakter daarvan aanleiding van dit uitgangspunt af te wijken.

2.4. Het verzoek om conservatoir beslag tot afgifte te mogen leggen op de gegevensdragers en deze in gerechtelijke bewaring te mogen stellen zal worden afgewezen omdat een deugdelijke grondslag daartoe ontbreekt.

Bewijsbeslag

2.5. De voorzieningenrechter stelt voorop dat bewijsbeslag in zaken waarin geen recht van intellectuele eigendom aan het verzoek ten grondslag wordt gelegd, zoals in dit geval, mogelijk is op grond van het bepaalde in artikel 843a en 730 Wetboek van burgerlijke rechtsvordering (Rv). Dit is beslist in HR 13 september 2013,

ECLI:HR:2013:BZ9958. Uit genoemde uitspraak is voorts het volgende af te leiden. Een bewijsbeslag is een ingrijpend dwangmiddel, waardoor onder omstandigheden aan de wederpartij of de derde onder wie het beslag wordt gelegd, aanzienlijke hinder of schade kan worden toegebracht. Bij de beoordeling van een verzoek om verlof tot het leggen van een dergelijk beslag zal moeten worden getoetst of niet op andere wijze tegemoet kan worden gekomen aan de belangen van de verzoeker (subsidiariteit) en of de in het verzoekschrift gestelde omstandigheden de inzet van een zo ingrijpend dwangmiddel rechtvaardigen (proportionaliteit). Indien de voorzieningenrechter het verlof verleent, zal hij zodanige beperkingen moeten aanbrengen dat willekeurige inmenging en misbruik wordt voorkomen en schadelijke gevolgen voor de wederpartij of derden binnen redelijke grenzen blijven.

2.6. In genoemde uitspraak overweegt de Hoge Raad onder meer het volgende.

3.7.1 In het inleidende verzoekschrift dienen de in beslag te nemen bescheiden zo precies te worden omschreven als in de gegeven omstandigheden redelijkerwijs van de verzoeker kan worden verlangd omdat de beslaglegging niet mag ontaarden in een fishing expedition. In het verzoekschrift dient zowel de rechtsbetrekking te worden gesteld met het oog waarop het verlof wordt gevraagd als de identiteit van de wederpartij of de derde onder wie het beslag moet worden gelegd. Voorts dient de verzoeker zijn belang bij de beslaglegging voldoende aannemelijk te maken, alsmede feiten en omstandigheden waaruit volgt dat de beslaglegging met het oog daarop noodzakelijk is.

2.7. Voor de aan het verzoek ten grondslag gelegde stellingen (en de ter onderbouwing daarvan in het geding gebrachte bewijsstukken) verwijst de voorzieningenrechter naar het aan deze beschikking gehechte beslagrekest.

2.8. Op grond van de door verzoekster gestelde feiten en omstandigheden (als vermeld in het aangehechte beslagrekest) acht de voorzieningenrechter toepassing van een ingrijpend dwangmiddel als het bewijsbeslag gerechtvaardigd. Uit het verzoekschrift is voldoende af te leiden dat de in beslag te nemen bescheiden zich onder gerekwestreerden bevinden. Hoewel de in het verzoekschrift verweten gedragingen primair zijn gericht tot rechtvaardigen de in het verzoekschrift onder randnummer 1 tot en met 5 geschetste vennootschapsrechtelijke- en familiale verhoudingen het leggen van beslag mede ten laste van gerekwestreerden sub 2 tot en met 6. Dat tussen partijen sprake is van een rechtsbetrekking (contractuele verhouding en/of onrechtmatige daad) en verzoekster omwille van haar bewijspositie een rechtmatig belang heeft bij het veiligstellen van de zich onder gerekwestreerden bevindende bescheiden is voorshands genoegzaam gebleken.

2.9. Gezien de aard van de verweten handelingen en het heimelijke karakter daarvan is aannemelijk dat een verzoek tot medewerking aan bewijslevering tot vernietiging dan wel verduistering van bewijsmiddelen zal leiden. Ook om die reden zullen gerekwestreerden niet worden gehoord op het verzoek. Voorshands is niet aannemelijk dat met het oog op mogelijk te leveren bewijs op andere wijze tegemoet kan worden gekomen aan de belangen van verzoekster noch dat sprake is van omstandigheden die de inzet van een zo ingrijpend dwangmiddel niet rechtvaardigen.

2.10. Teneinde inzicht te verkrijgen in de exacte omvang van het gestelde onrechtmatig handelen en de schade die daarvan het gevolg is wenst verzoekster conservatoir bewijsbeslag te leggen op gegevens afkomstig van verzoekster met betrekking tot strategie, sales & prijsbepalingen, technische (product)informatie en relaties van verzoekster (niet zijnde patiënten), zoals de gegevens van 360 ziekenhuizen en 271 overige klanten zoals verpleegtehuizen, verzorgingstehuizen en bedrijven waar verzoekster producten aan levert, zoals omschreven onder randnummer 20b van het verzoekschrift. Naar het oordeel van de voorzieningenrechter voldoet de omschrijving van de hiervoor in beslag te nemen bescheiden aan de hierboven (onder 2.6) genoemde eisen.

maken van kopieën en bewaring

2.11. Voor zover mogelijk dient de deurwaarder (digitale) kopieën van de in beslag te nemen bescheiden te maken, die vervolgens in gerechtelijke bewaring worden genomen. De originele bescheiden of gegevensdragers mogen - anders dan verzocht - niet in beslag genomen worden, tenzij de voorzieningenrechter daartoe op grond van bijzondere omstandigheden alsnog verlof verleent of gerkwestreerden daaraan desgevraagd de voorkeur geven. Uitgangspunt is dat ter plaatse de bescheiden worden geselecteerd die onder het beslag vallen, maar soms is dat een langdurig proces. Dan zijn er twee mogelijkheden:

1. De beslagene geeft toestemming om de gehele gegevensdragers te kopiëren dan wel mee nemen om te kopiëren, zodat later de selectie kan worden gemaakt van hetgeen onder het beslag valt.
2. De beslagene geeft deze toestemming niet. Als de deurwaarder van mening is dat de selectie niet ter plaatse praktisch uitvoerbaar is, kan hij telefonisch de toestemming van de voorzieningenrechter vragen om gegevensdragers in zijn geheel te kopiëren. De beslagene kan daarover worden gehoord.
Als de kopieën elders worden gemaakt moeten de oorspronkelijke bescheiden (waaronder mede wordt verstaan: digitale bestanden) binnen vier dagen door de deurwaarder/bewaarder (na het maken van kopieën) aan de beslagene worden geretourneerd.
Indien originelen in bewaring worden genomen of indien de selectie van de bescheiden die onder het beslag vallen niet ten tijde van de beslaglegging plaatsvindt, wordt dit door de deurwaarder in het proces verbaal vermeld.

2.12. De instrumenterend deurwaarder is gerechtigd zich bij het leggen van beslag bij te laten staan door automatiseringsdeskundige ir. R. Steetkamp, verbonden aan Probatius, gevestigd te Waddinxveen.

Als bewaarder in de zin van artikel 709 Rv van het in beslag te nemen bewijsmateriaal zullen J. Voogt en G. Bakker, als gerechtsdeurwaarder verbonden aan Equilibristen Gerechtsdeurwaarders te Dordrecht, worden aangewezen.

Het bewijsbeslag dient om het beslag veilig te stellen, hetgeen bewaring bij een onafhankelijke derde vereist. De originele bescheiden blijven achter bij de beslagene dan wel worden nadat daarvan een kopie is gemaakt geretourneerd. De bijzondere omstandigheden rechtvaardigen dat het bevel tot bewaring terstond wordt gegeven, zonder dat de beslagene daarover wordt gehoord (zie artikel 709 lid 3 Rv).

geheimhouding

2.13. De deurwaarder en/of gerechtelijk bewaarder en de genoemde automatiseringsdeskundige worden bevolen de in beslag genomen gegevens geheim te houden tot de rechter heeft bepaald of en in hoeverre zij ter inzage mogen worden gegeven of verstrekt aan verzoeksters.

2.14. De voorzieningenrechter ziet gezien de inhoud van het verzoekschrift en de aard van daarin gestelde verwijten geen aanleiding om met overeenkomstige toepassing van artikel 701 Rv aan het verlot de voorwaarde te verbinden dat de beslaglegger zekerheid stelt voor mogelijke schade indien het beslag achteraf onrechtmatig blijkt.

termijn voor de hoofdzaak

2.15. Verzoekster maakt melding van de hoofdzaak die zij voornemens is in te stellen. In het kader van dit beslag zal een termijn voor het instellen van de hoofdzaak worden bepaald op vier weken.

medewerkingsplicht beslagene

2.16. De onder 2.5. genoemde uitspraak bevat over de verplichting van de gerkwestreerden om mee te werken aan de tenuitvoerlegging van het beslagverlot de volgende passage:

“3.9.9 Een medewerkingsplicht als hier bedoeld hoeft niet te worden aangenomen indien tijdens de beslaglegging een gegevensdrager wordt aangetroffen waarop één of meer versleutelde of met een toegangscode beschermde bestanden staan. Indien redelijke grond bestaat om te vermoeden dat deze bestanden zijn aan te merken als bescheiden in de zin van het beslagverlot kan de deurwaarder deze gegevensdrager zelf in beslag nemen indien de bestanden niet voor hem toegankelijk worden gemaakt. De rechter in de hoofdzaak beoordeelt of de wederpartij of de derde is gehouden de toegang tot de bestanden te verschaffen; hetzelfde geldt voor de consequenties voor het geval dit ten onrechte wordt geweigerd.

3.9.10 Indien tijdens de tenuitvoerlegging van het beslagverlot rechter redelijke gronden blijken te bestaan om te vermoeden dat de beslagene of de derde digitale bestanden elders dan op een aangetroffen gegevensdrager (bijvoorbeeld ‘in the cloud’) bewaart, en dat deze bestanden vallen onder het beslagverlot dient hij - onverminderd hetgeen hiervoor in 3.3.2 is vermeld - deze bestanden voor de deurwaarder toegankelijk te maken. De rechterlijke toestemming tot beslaglegging omvat in dit soort gevallen immers uit haar aard mede een tot de beslagene of de derde gericht bevel om de noodzakelijke medewerking te verlenen aan de beslaglegging omdat die toestemming anders zinloos zou zijn.”

2.17. Gerkwestreerden zullen worden bevolen op eerste mondelinge verzoek van de deurwaarder binnen 1 uur haar medewerking te verlenen, waaronder het beschikbaar stellen van logingegevens, wachtwoorden en andere (technische) informatie ten einde de deurwaarder en de voormelde automatiseringsdeskundigen onbelemmerde en algehele

toegang te verschaffen tot de onder randnummer 8 van het verzoekschrift bedoelde gegevens en de onder randnummer 10 van het verzoekschrift bedoelde apparatuur. Nu beslagene verplicht zijn medewerking te verlenen aan het toegankelijk maken van de gegevens die vallen onder het beslagverlof zal de verzochte dwangsom worden toegewezen tot een bedrag van € 2.000,00, voor ieder uur voor het geval de vereiste medewerking niet wordt verleend, zulks tot een maximum van € 200.000,00. Het meer of anders verzochte wordt afgewezen.

beschikbaarheid voorzieningenrechter

2.18. Indien zich bij het leggen van het beslag problemen voordoen kan de deurwaarder de voorzieningenrechter om een oordeel vragen. Het is mogelijk dat de voorzieningenrechter die dit verlof heeft verleend niet beschikbaar is; in dat geval kan, als de vraag geen uitstel toelaat, een andere voorzieningenrechter bij deze rechtbank zijn taak waarnemen of kan op de kortst mogelijke termijn gelegenheid worden gegeven voor een deurwaarders-kortgeding als bedoeld in artikel 438 lid 4 Rv.

aanwezigheid advocaat beslagene

2.19. Gerekwestreerden kunnen een advocaat of andere vertrouwenspersoon inschakelen. Deze mag bij het bewijsbeslag aanwezig zijn. De deurwaarder hoeft daar niet op te wachten; hij mag vast met het leggen van beslag beginnen. Als gerekwestreerden in het eerste uur na aanvang van het beslag laten weten dat een advocaat of andere vertrouwenspersoon is gevraagd aanwezig te zijn, zal de beslaglegging niet worden voltooid en dus het bewijsmateriaal dat de deurwaarder heeft gevonden en gekopieerd niet worden meegenomen, voordat de advocaat of andere vertrouwenspersoon aanwezig is en zijn mening heeft kunnen geven. Als de deurwaarder gereed is, behoeft hij alleen te wachten op de komst van een advocaat of andere vertrouwenspersoon als deze op dat moment onderweg is, doch niet langer dan een uur.

proces-verbaal

2.20. Het proces-verbaal van beslaglegging dat de deurwaarder aan verzoekster zal verstrekken zal geen informatie omtrent de inhoud van het in beslag genomene bevatten. Het tijdstip van aanvang en einde van de beslaglegging zullen altijd worden vermeld.

verzegelde producties

2.21. De voorzieningenrechter wijst toe het verzoek om de verzegelde producties 8, 9 en 13 gezien het vertrouwelijke karakter ervan niet aan gerekwestreerden te doen betekenen

2.22. Het voorafgaande leidt tot de volgende beslissing.

3. De beslissing

De voorzieningenrechter

- 3.1. verleent verzoekster verlof tot het leggen van conservatoir beslag tot afgifte ten laste van gerekwestreerden op de bescheiden omschreven onder randnummer 20a in het lichaam van aangehecht verzoekschrift,
- 3.2. verleent verzoekster verlof conservatoir bewijsbeslag te leggen ten laste van gerekwestreerden op de bescheiden omschreven onder randnummer 20b in het lichaam van aangehecht verzoekschrift,
- 3.3. gelast gerekwestreerden de instrumenterend deurwaarders daartoe toegang te verlenen tot de ruimten en voertuigen genoemd onder randnummers 50, 51 en 52 van het verzoekschrift en tot de door hen gebruikte computersystemen en servers (ongeacht of die systemen gebruikmaken van lokale of externe servers), cloud omgevingen, elektronische administratiesystemen, PC's, laptop(s), tablet(s), notebook(s), handhelds dan wel enige (andere) digitale gegevensdragers zoals (doch niet limitatief) DVD's, CD's, (mobiele) telefoons, USB-sticks, teneinde toegang te krijgen tot de hiervoor onder 3.1. en 3.2. bedoelde en onder randnummers 20a en 20b van het lichaam van het verzoekschrift omschreven informatie,
- 3.4. beveelt gerekwestreerden op eerste mondelinge verzoek van de deurwaarder(s) binnen 1 uur haar medewerking te verlenen, waaronder het beschikbaar stellen van logingegevens, wachtwoorden en andere (technische) informatie ten einde de deurwaarder(s) en de (onder rechtsoverweging 2.12 genoemde) automatiseringsdeskundige onbelemmerde en algehele toegang te verschaffen tot de bescheiden en de apparatuur, een en ander op straffe van een dwangsom van € 2.000,00, voor ieder uur na het verstrijken van bedoelde termijn van 1 uur dat gerekwestreerden niet (volledig) aan deze verplichting hebben voldaan, met een maximum van € 200.000,00,
- 3.5. bepaalt dat het beslag uitsluitend mag worden gelegd binnen 3 weken na heden,
- 3.6. bepaalt dat de aan het verzoekschrift gehechte (verzegelde) producties 8, 9 en 13 niet aan gerekwestreerden dienen te worden betekend,
- 3.7. bepaalt dat dit verlof slechts mag worden gebruikt indien verzoekster en/of vertegenwoordigers van verzoekster **niet** bij de inbeslagneming tegenwoordig zijn,
- 3.8. wijst J. Voogt en G. Bakker, als gerechtsdeurwaarders verbonden aan Equilibristen Gerechtsdeurwaarders te Dordrecht, aan als gerechtelijke bewaarders,
- 3.9. bepaalt dat de instrumenterend deurwaarders zich doen bijstaan door de onder rechtsoverweging 2.12. van deze beschikking genoemde automatiseringsdeskundige, die werkt onder zijn verantwoordelijkheid,
- 3.10. bepaalt ten aanzien van de in 3.1. en 3.2. bedoelde beslagen dat de instrumenterend deurwaarders zo veel mogelijk in plaats van originelen in beslag te nemen (digitale) kopieën zal maken, welke kopieën - zonder afschrift of inzage aan verzoekster te geven - in

gerechtelijke bewaring worden genomen in afwachting van een beslissing van de rechter,

3.11. indien het ter plaatse maken van kopieën naar het oordeel van de deurwaarders niet binnen redelijke termijn mogelijk is en gerekwestreerden daarmee instemmen of machtiging van de voorzieningenrechter is verkregen, zullen de oorspronkelijke bescheiden (waaronder mede wordt verstaan: digitale bestanden) mogen worden meegenomen en moeten deze zo snel mogelijk maar in ieder geval binnen vier dagen door de bewaarder (na het maken van kopieën) aan gerekwestreerden worden geretourneerd, tenzij met toestemming van de voorzieningenrechter een nadere duur wordt vastgesteld,

3.12. bepaalt dat de deurwaarders evenals de automatiseringsdeskundige verplicht zijn geheimhouding te betrachten jegens een ieder met betrekking tot de gang van zaken bij de beslaglegging en met betrekking tot de inhoud van hetgeen in beslag genomen is, behoudens toestemming van gerekwestreerde of nader rechterlijk bevel,

3.13. bepaalt dat de termijn als bedoeld in artikel 700 lid 3 Rv wordt bepaald op 4 weken,

3.14. bepaalt dat het beslagenen vrij staat de bijstand van een advocaat of andere vertrouwenspersoon in te roepen, maar dat de beslaglegging een aanvang mag nemen ook zonder aanwezigheid van die advocaat of vertrouwenspersoon;
indien beslagenen binnen een uur na aanvang van de beslaglegging mededelen dat een advocaat of vertrouwenspersoon voor hen de beslaglegging bij wil wonen, zullen de deurwaarders de beslaglegging niet mogen afsluiten alvorens de advocaat zich een oordeel heeft kunnen vormen over de gang van zaken bij de beslaglegging,
is de komst van een advocaat aangekondigd, maar is deze nog niet aanwezig op het moment dat de deurwaarders hun werkzaamheden (voor zover deze ter plekke kunnen plaatsvinden) hebben voltooid, dan behoeft niet langer dan een uur op de komst van de advocaat of vertrouwenspersoon te worden gewacht,

3.15. beveelt dat het beslag niet zal plaatsvinden tussen acht uur in de avond en acht uur in de ochtend en evenmin in het weekend of op algemeen erkende feestdagen, met dien verstande dat een eenmaal aangevangen beslag op deze dagen en uren mag worden afgerond,

3.16. wijst af het meer of anders verzochte.

Deze beschikking is gegeven door mr. P. Molema en in het openbaar uitgesproken op 8 december 2016.

rh



Verzocht aangenomen/afgekeurd conform

- 8 DEC. 2016



De [naam] [handtekening]