

In naam van de Koning
Vonnis



RECHTBANK AMSTERDAM

Afdeling privaatrecht, voorzieningenrechter civiel

zaaknummer / rolnummer: C/13/648970 / KG ZA 18-554 FB/AB

Vonnis in kort geding van 6 juli 2018

in de zaak van

████████████████████
wonende te Den Haag,
eiser bij dagvaarding van 15 juni 2018,
advocaat mr. Ü. Arslan te 'Den-Haag,

tegen

de naamloze vennootschap
DELTA LLOYD SCHADEVERZEKERING N.V.,
gevestigd te Amsterdam,
gedaagde,
advocaat mr. T. Riyazi te Den Haag.

Partijen zullen hierna ██████████ en Delta Lloyd worden genoemd.

1. De procedure

Ter zitting van 25 juni 2018 heeft ██████████ gesteld en gevorderd overeenkomstig de in kopie aan dit vonnis gehechte dagvaarding. Delta Lloyd heeft verweer gevoerd met conclusie tot weigering van de gevraagde voorziening. Beide partijen hebben producties en een pleitnota in het geding gebracht. Na verder debat hebben partijen verzocht vonnis te wijzen.

Ter zitting waren aanwezig ██████████ met mr. Arslan, en aan de zijde van Delta Lloyd L.G. Linsen (technisch expert) met mr. Riyazi.

2. De feiten

2.1. [REDACTED] heeft een BMW model 118i met kenteken [REDACTED] (hierna: de auto), allrisk verzekerd bij Delta Lloyd.

2.2. Op 21 september 2017 is de auto uitgebrand. [REDACTED] heeft aanspraak gemaakt op een vergoeding van een bedrag van circa € 25.000,-, bestaande onder meer uit de door [REDACTED] gemaakte kosten van € 4.719,- met betrekking tot chiptuning van de auto. Ter onderbouwing van laatstgenoemde kosten heeft [REDACTED] een factuur van Garage Arda in Den Haag aan Delta Lloyd toegestuurd.

2.3. Na de schademelding heeft Delta Lloyd DEKRA Automotive (hierna: ~~DEKRA~~) ingeschakeld om de schade op te nemen. Uit het rapport van DEKRA van 9 februari 2018 bleek dat brandversnellende middelen aanwezig waren aan de bijrijderszijde van de auto. Ten aanzien van de geclaimde chiptuning van de auto luidt het rapport als volgt:

“4.8 Extern onderzoek motor-ECU

Direct na demontage van de motor (...) van het bovengenoemde voertuig hebben wij vastgesteld, dat hieraan in het verleden werkzaamheden werden uitgevoerd. De afdichting van de motor-ECU was niet meer gelijk aan hetgeen door de fabrikant werd aangebracht. (...)

Wij hebben de door ons gedemonteerde motor-ECU aangeleverd bij specialist Orange Chiptuning voor nader onderzoek.

Uit onderzoek aan de motor-ECU door Orange Chiptuning is gebleken dat hierin geen wijzigingen en aanpassingen waren opgeslagen die voorafgaand aan de brand aanwezig zijn geweest. Hieruit valt op te maken dat de ECU beslist niet aangepast is geweest ten tijde van de brand.

Of voorheen sprake is geweest van tuning van de ECU is niet vast te stellen. Nu is er in ieder geval geen sprake van (...)

2.4. Delta Lloyd heeft vervolgens het rapport naar onderzoeksbureau I-TEK (hierna I-TEK) gestuurd met het verzoek nader onderzoek te doen naar de door [REDACTED] ingediende factuur ter zake van chiptuning.

Op 15 maart 2018 heeft I-TEK een rapport afgegeven, dat – voor zover van belang – als volgt luidt:

“(...

6 ONDERZOEK TUNING VAN DE BMW

6.1 Factuur

Verzekeringnemer claimde de door hem gemaakte kosten met betrekking tot de chiptuning à € 4.719,00 incl. BTW. Hij had ter onderbouwing van deze kosten een factuur van Garage ARDA in Den Haag verstrekt (...). Op deze factuur is vrij weergegeven het volgende vermeld:

- Chiptuning stage 1+
- Software aanpassing op maat
- Automatenbak software aanpassing op maat
- Kick down verwijderen in manuele modus
- Automatisch opschakelen bij maximum toerental verwijderd
- Maximaal toerental verhoogd
- Schakeltijdverkorting
- Launch Control aangepast

6.2 Bezoek aan Garage ARDA

Aangezien verzekeringnemer een factuur had overgelegd van garage ARDA, (...) te Den Haag, is eerst in aanwezigheid van de heer Linsen, op donderdag 25 januari 2018 een bezoek gebracht aan dit bedrijf.

De heer [REDACTED], die desgevraagd kenbaar maakte dat hij de eigenaar was van het bedrijf, is uitgelegd wat het doel was van het bezoek. Samengevat en vrij weergegeven deelde de heer Aras het volgende mede:

- Hij herkende de factuur zoals verzekeringnemer die had verstrekt.
- Hij wist zich nog te herinneren dat hij de eigenaar van de BMW had voorgehouden dat die beter een BMW kon kopen met een zwaardere motor, maar dat wilde die persoon niet. Hij wilde zo snel als mogelijk de motor getuned hebben.
- Vervolgens zijn met hem de mogelijkheden besproken en zodoende is de auto voorzien van de software zoals omschreven op de factuur.
- De heer [REDACTED] had niet alle werkzaamheden zelf gedaan, maar met hulp van in ieder geval twee andere partijen. Wie hij daarvoor had ingeschakeld, wist hij zo niet. Hij werkte met diverse bedrijven/personen die er hobbymatig hun werk van hebben gemaakt om auto's te tunen. Hij zegde toe na te zullen gaan wie deze werkzaamheden hadden verricht en hun namen op te geven aan I-TEK
- Op de stelling dat € 4719,00 een hoog bedrag is om een auto te tunen waarbij niet eens vaststaat met hoeveel pk/Nm het standaard vermogen van 170 pk is verhoogd, deelde de heer [REDACTED] mede dat Nederland een vrij land is en het aan de klant is om het voorgestelde bedrag te voldoen voor deze diensten.
- Desgevraagd zou verzekeringnemer geen toestemming hebben gegeven voor het plaatsen van de BMW op de vermogenstestbank. Dat kost namelijk honderden Euro's. (...)
- Desgevraagd deelde hij mede dat bij het uitlezen van de ECU, altijd kan worden vastgesteld dat de auto is getuned. Op de hypothetische vraag hoe het kan zijn dat het bij het uitlezen niet inzichtelijk is, deelde hij mede dat de tuning-software alleen uit de ECU kan worden verwijderd met een update van de software. Dat zou kunnen indien de auto bij een BMW-dealer is en daar een update wordt doorgevoerd. Alle fabrieksinstellingen worden dan weer terugzet en de aanpassing voor het extra vermogen is dan tenietgedaan. Daarbij deelde de heer [REDACTED] mede dat de dealer dan wel eerst de eigenaar van de auto om toestemming zou moeten vragen.

Nadien is niets meer vernomen van de heer [REDACTED]

7 **AANVULLENDE INFORMATIE VERZEKERINGNEMER**

7.1 **Tweede Interview verzekeringnemer**

In aansluiting op het bezoek aan garage ARDA is op 25 januari 2018 gesproken met verzekeringnemer.

Ten aanzien van de genoemde chiptuning volhardde hij in hetgeen hij daarover al eerder had verklaard, namelijk dat de BMW ten tijde van de brand nog steeds was getuned.

(...)

U stelt dat ik de expert ook had verteld dat deze BMW getuned was en ik daarvan ook een factuur aan hem gezonden. U toont mij een kopie van een factuur van het bedrijf "Garage Arda" uit (...) Den Haag, waarop is vermeld dat de auto op 15 juni 2017 is getuned en dat de totaalprijs € 4719,00 bedroeg.

Ik heb dat bedrag nog niet helemaal afbetaald. Hetgeen wat ik wel heb betaald aan hem is contant betaald (...). Het bedrag wat nog openstaat is niet te zeggen, ik moet dat echt met hem bespreken. (...) Het gaat in ieder geval om duizenden Euro's. Hoeveel het is weet ik niet. Geld is geen issue en ik werk als bouwinspecteur bij de gemeente Westland. (...)

Ik ben ook een paar keer terug geweest bij hem met de auto om de tuning te optimaliseren. Uiteindelijk is die optimalisatie wel gerealiseerd en was ik uitermate tevreden. Ik genoot ten volle van die auto.

(...)

U vraagt of die aanpassing ook nog aanwezig was ten tijde van de brand.

Voordat ik de auto parkeerde aan het Trekvlietplein in Den Haag presteerde de auto goed, nog steeds op de wijze zoals die was na de chiptuning.

Een rollenbankrapport heb ik niet.

(...)

Bijzonderheden

U stelt dat de BMW ná de brand uitgebreid technisch is onderzocht door de technische afdeling bij Dekra Expertise en dat daaruit naar voren is gekomen dat er geen componenten of aanwijzingen zijn aangetroffen van de genoemde tuning. U vraag mijn reactie.

Ik vertel u dat ik dat niet kan geloven.

Het moet sowieso vergoed worden door Delta Lloyd omdat ik het aannemelijk acht dat het aanwezig was.

U stelt dat alleen de factuur niet voldoende is om aan te tonen dat de tuning daadwerkelijk heeft plaatsgevonden, nu is vastgesteld door een deskundig bedrijf dat in de ECU de normale waarden zijn aangetroffen en geen waarden en mappen die wijzen op een tuning.

(...)

U vraagt mij of het niet zo is dat er een valse factuur is opgemaakt waardoor het lijkt dat de auto was getuned voor € 4719,00.

Nee, zeker niet.

Ik heb niet geprobeerd om meer geld van Delta Lloyd te willen ontvangen dan waar ik eigenlijk recht op zou hebben.

(...)

Op 10 februari 2018 zond verzekeringnemer nog nadere informatie omtrent de tuning:

(...)

Zoals gevraagd ben ik gaan uitzoeken wie de chiptuning daadwerkelijk heeft uitgevoerd voor Garage Arda op mijn BMW. Ik ben tot de conclusie gekomen dat Auto Electronica Westland te Naaldwijk dit heeft uitgevoerd.

Na mijn contact met Auto Electronica Westland, hebben zij toegegeven dat zij de chiptuning wel degelijk hebben uitgevoerd. En jullie constatering dat er geen chiptuning op zit, niet juist is.

Auto Electronica Westland heeft ook aangegeven dat zij de originele bestanden en de gechiptunde bestanden die op mijn bmw zouden moeten zitten een kopie ervan heeft bewaard. Jullie kunnen contact opnemen met Gohkan (Auto Electronica Westland te Naaldwijk, (...).

In overleg is besloten dat Delta Lloyd dit zou verifiëren.

Op woensdag 28 februari 2018 is het bericht vernomen dat van de zijde van DEKRA wordt gesteld dat de automatische versnellingsbak van de BMW niet kan worden getuned. De kosten van het tunen van de motor bedragen ongeveer € 600,00 en dat staat in geen verhouding tot de geclaimde € 4719,00.

7.3 Bezoek aan Auto Electronica Westland

Op verzoek van Delta Lloyd is contact opgenomen met het door verzekeringnemer genoemde bedrijf in Naaldwijk.

Daartoe is op dinsdag 6 maart 2018 een bezoek gebracht aan het opgegeven adres in Naaldwijk. (...) De heer [REDACTED], voorheen mede-eigenaar van Auto Electronica Westland bleek aanwezig te zijn.

(...)

Samengevat en vrij weergegeven deelde hij als volgt mede:

- Eind april 2017 (...) kwam een voor hem onbekende man met zijn BMW (...).
- (...)
- Vervolgens heeft hij, met een al eerder gebruikte software file van een BMW, de motor ECU-waarden zodanig aangepast dat er ongeveer 20-30 pk winst zou worden behaald. Meer had hij niet gedaan qua tunen. (...)
- (...)
- Daarna is die eigenaar nog wel eens teruggekomen met die BMW, omdat hij vond dat de auto te veel benzine verbruikte. Aanpassingen aan de motor of motor ECU zijn toen niet verricht.
- De door DEKRA geconstateerde verbroken afdichting van de motor ECU was verklaarbaar volgens hem. Hij had dat in april 2017 namelijk verbroken toen de BMW bij hem was.
- Dat thans de ECU op fabriekswaarden zijn ingesteld, is niet anders te verklaren dan dat er na eind april nog aan de motor ECU is gewerkt en/of een update heeft plaatsgevonden, waarbij fabriekswaarden zijn teruggezet.

- In februari 2018 was de eigenaar van de BMW (lees verzekeringnemer) bij hem met de vraag of hij een schriftelijke verklaring wenste op te stellen dat de BMW was getuned. Dat heeft hij niet gedaan.
- Volgens de heer [REDACTED] had de BMW een standaard versnellingsbak en geen DSG-bak en die zou, zoals ook door Orange-tuning was gesteld, niet te tunen zijn.
- (...)
- Desgevraagd kende hij geen bedrijf in Den Haag met de naam Garage ARDA. Hij had van dat bedrijf nimmer de opdracht of het verzoek ontvangen om de genoemde BMW 1-serie te tunen.

Dat verzekeringnemer in zijn e-mail van 10 februari 2018 schrijft:

"Zoals gevraagd ben ik gaan uitzoeken wie de chiptuning daadwerkelijk heeft uitgevoerd van Garage Arda op mijn BMW. Ik ben tot de conclusie gekomen dat Auto Electronica Westland te Naaldwijk dit heeft uitgevoerd."

Is niet bevestigd van de zijde van de heer [REDACTED]. Opgemerkt zij dat de werkzaamheden door de heer [REDACTED] zijn uitgevoerd in de laatste week van april 2017 en de factuur van Garage ARDA is gedateerd op 15 juni 2017.

(...)

8 SLOTOPMERKINGEN

- Gebleken is dat verzekeringnemer, om onduidelijk gebleven redenen een ernstig beschadigde en zelfs eerder total-loss verklaarde auto heeft aangeschaft. Los van alle tijd en moeite om de auto weer op te knappen, is gebleken dat er ook geen financiële voordelen waren als de door hem genoemde herstelbedragen juist zijn. Een soortgelijke, nette en schadevrije BMW 1-serie was voor hetzelfde bedrag en wellicht minder, te koop.
- Volgens DEKRA en Orange Tuning staat vast dat de BMW van verzekeringnemer niet was getuned ten tijde van de brand.
- Verzekeringnemer heeft niet aangetoond dat de BMW was getuned vóór de brand op een wijze zoals vermeld op de door hem ingediende factuur van Garage ARDA.
- Ook van de zijde van ARDA is dat niet onderbouwd terwijl de eigenaar dat wel had toegezegd.
- Deskundigen stellen vraagtekens bij hetgeen als werkzaamheden/aanpassingen is vermeld op de factuur van Garage ARDA.
- Daarnaast is gebleken dat het tunen van deze BMW (inclusief aanpassen van de automatische versnellingsbak, als dat mogelijk is) omstreeks € 600,00 kost en zeker geen € 4719,00.
- Het wordt aan opdrachtgever ter beoordeling overgelaten of op basis van het onderzoek aangenomen kan worden dat door verzekeringnemer een onwaarachtige opgave is gedaan ten aanzien van de BMW en de daaraan uitgevoerde werkzaamheden.

(...)"

2.5. Naar aanleiding van het onderzoek heeft Delta Lloyd zich bij brief van 23 maart 2018 op het standpunt gesteld dat [REDACTED] niet deugdelijk heeft aangetoond dat de auto was gechiptuned vóór de brand. Met het indienen van de factuur heeft [REDACTED] Delta Lloyd getracht te misleiden en te bewegen tot een hogere schade-uitkering over te gaan dan waarop hij recht zou hebben. Delta Lloyd stelt dat [REDACTED] een onjuiste voorstelling van zaken heeft gegeven, hetgeen door haar wordt aangemerkt als (poging tot) fraude. Als gevolg van het vorenstaande heeft Delta Lloyd de claim van [REDACTED] afgewezen, alle lopende verzekeringen van [REDACTED] met ingang van 23 maart 2018 beëindigd en de persoonsgegevens van [REDACTED] in haar interne incidentenregister, alsmede in het Extern Verwijzingsregister opgenomen voor de duur van acht jaar.

2.6. Bij brief van 3 mei 2018 heeft de raadsman van [REDACTED] mr. Arslan, Delta Lloyd gesommeerd de aangekondigde maatregelen ongedaan te maken, bij gebreke waarvan hij rechtsmaatregelen heeft aangekondigd. Ter weerlegging van het standpunt van Delta Lloyd heeft de raadsman een schriftelijke verklaring van [REDACTED] bij de brief gevoegd, waarin [REDACTED] de stellingen van Delta Lloyd puntsgewijs betwist. De bijgevoegde schriftelijke verklaring van [REDACTED] luidt, voor zover relevant, als volgt:

“Weerlegging argumenten van Delta Lloyd en “diens ingehuurde partijen”.

1. U claimt vergoeding van 4.719,00 euro zoals vermeld op de factuur van Garage Arda. Volgens u was de BMW ten tijde van de brand getuned zoals vermeld op de factuur.
 - **Antwoord:** Ja, dit klopt. Ik heb een bedrijf ingeschakeld voor een performance upgrade waar chiptuning onderdeel van is. Ik heb geen aanleiding om te geloven dat er ten tijde van de brand de performance upgrade niet aanwezig was op de voertuig, aangezien ik dit nooit meer heb laten verwijderen.
2. Van de zijde van Dekra alsmede het door haar ingeschakelde bedrijf Orange Tuning is gesteld dat de ECU motor van deze BMW was ingesteld met fabriekswaarden en niet met waarden die passen bij een getunede auto.
 - **Antwoord:** Ik ben niet bekend met de technische hoedanigheid van hoe de performance upgrade is uitgevoerd op de auto in details. Als deze specialisten aangeven dat er geen performance upgrade heeft plaatsgevonden dan ben ik het met ze stellig oneens. Zoals is aangegeven door Garage Arda (...) is de performance upgrade succesvol uitgevoerd op de BMW met kenteken 8-XHS-70.
(...)
5. U heeft op 10 februari 2018 in een e-mailbericht aan I-TEK B.V. gemeld dat het bedrijf Auto Electronica Westland in opdracht van Garage Arda de BMW heeft getuned. Dit blijkt onjuist te zijn.
 - **Antwoord:** (...).
Eind januari 2018 ben ik begonnen als bouwinspecteur voor de Gemeente Westland. Hiervoor heb ik de omgeving “Naaldwerk kern” als werkgebied toegewezen gekregen. In de laatste week van januari 2017 (de voorzieningenrechter begrijpt:

2018) ben ik een verkenningronde gaan maken in mijn werkgebied samen met collega [REDACTED]. Hier valt ook het industrieterrein van Naaldwijk onder. Ik herkende de heer [REDACTED] "een auto elektricien" van Auto Elektronica Westland en besloot bij hem binnen te lopen. (...). Tevens waren de heer [REDACTED] (...) en ik na ons laatste contact niet op een nette manier uit elkaar gegaan, (...). De heer [REDACTED] en ik hadden een ruzie over mijn eerste poging chiptuning in begin 2017 die hij had uitgevoerd, waar ik zwaar ontevreden over was en mij het geld (600 euro) niet wou retourneren die ik hem had betaald voor de chiptuning, dit resulteerde in behoorlijke woordenwisselingen en bedreigingen in het Turks naar mij toe. Dus toen ik tijdens mijn werk als bouwinspecteur bij hem binnen liep, ging alles behoorlijk relaxed (...). Hij vroeg opeens uit interesse naar mijn BMW en ik vertelde hem de situatie waar ik mij op dat moment in bevond. Namelijk dat ik naar een andere Garage genaamd Arda ben gegaan voor een Performance Upgrade en dat hij hiervoor een andere partij voor heeft ingeschakeld maar dat de heer Arda niet meer wist wie hij voor mijn auto heeft ingeschakeld. Hierop gaf de heer [REDACTED] aan dat hij mijn auto al herkende en dat hij de persoon was dat ingeschakeld is door Garage Arda. Ik stond hier versteld van, dit betekende dat ik met geluk ben gestuit op de chiptuner van mijn BMW dat Arda zou hebben ingeschakeld. Op dit moment kon mijn geluk niet op en de gedachte dat de heer [REDACTED] tegenover mij zou liegen kwam niet eens in mij op. (...) Ik heb ook ongelukkig gehandeld door de heer Leloux (van I-TEK, vzw) gelijk te mailen op 10 februari 2018 zonder deze nieuwe informatie met Garage Arda te bespreken, want de heer Arda blijft tot vandaag de dag aangeven niet meer te weten wie hij als chiptuner voor mijn BMW heeft ingeschakeld.

(...)

7. Van de zijde van Auto Elektronica Westland is gesteld, dat men onbekend is met een bedrijf met deze naam. De heer [REDACTED] heeft wel bevestigd dat hij de motor ECU van de BMW in april 2017 heeft getuned door de waarden aan te passen. De werkzaamheden zoals weergegeven op de overgelegde factuur zijn niet door hem uitgevoerd.

- **Antwoord:** Zie antwoord op argument 5. Als toevoeging op het antwoord: De heer [REDACTED] refereert naar de mislukte chiptuning waar ik niet tevreden over was.

8. De heer [REDACTED] heeft verklaard dat het tunen (...), 225,- euro ex BTW kost.

- **Antwoord:** De eerste chiptuning begin 2017 bij de heer [REDACTED] van Auto Elektronica Westland, is niet gedaan voor 225 ex. BTW. De mislukte chiptuning die de heer [REDACTED] heeft uitgevoerd heeft mij 600 gekost. Omdat ik hier niet tevreden over was ben ik overgegaan naar Garage Arda na het aanraden van een goede vriend. (...)

Standpunt verzekeraar Delta Lloyd

U heeft op geen enkele wijze deugdelijk kunnen aantonen dat de BMW voor de brand op een wijze zoals vermeld op de door u ingediende factuur was getuned. (...)

Antwoord: Het bewijs dat mijn auto is gechiptuned is de factuur die ik heb weerlegd aan de experts van Delta Lloyd en de getuigenis van Garage Arda. Tevens hebben jullie aangetoond door de getuigenis van de heer [REDACTED] al eerder een keer is gechiptuned voordat dit door Garage Arda nogmaals is gedaan. Dus de claim is dat er helemaal geen chiptuning

op de auto bevond wordt tegengesproken door twee bedrijven. Jullie geven aan dat ik Delta Lloyd heb geprobeerd te misleiden, dit is onjuist. Ik ben de slachtoffer en de enige benadeelde in deze situatie. Mijn claim van circa 25.000 euro is legitiem. Verder heb ik ook meerdere malen aangegeven dat ik niet de expertise noch de kennis heb om in details te treden over de techniek van de performance upgrade alsmede het onderdeel chiptuning hierin. (...) Verder is de claim die is gemaakt bij punt 8 dat de chiptuning (op maat) zoals deze is gedaan de eerste keer bij de heer [REDACTED] als zowel de laatste keer bij Garage Arda 225 euro zou kosten onmogelijk. Destijds vond ik de chiptuning bij de heer [REDACTED] voor 600 euro al ongelofelijk goedkoop, want de gemiddelde professionele concurrentie rekent al gauw vanaf prijzen van minimaal 1500 euro, snel kwam ik tot de conclusie dat mijn "goedkoop" een dure koop bleek te zijn. Vandaar dat ik mij wendde naar een veel professioneler partij, namelijk Garage Arda.
(...)"

2.7. Bij e-mailbericht van 22 mei 2018 heeft Delta Lloyd de raadsman van [REDACTED] laten weten dat zij naar aanleiding van de reactie van [REDACTED] geen aanleiding zag haar standpunt te herzien.

3. Het geschil

3.1. [REDACTED] vordert – samengevat – de verwijdering van zijn gegevens uit het Extern Verwijzingsregister van het CIS (hierna: het EVR), op straffe van een dwangsom, met veroordeling van Delta Lloyd in de proceskosten, de nakosten daaronder begrepen.

3.2. [REDACTED] heeft aan zijn vordering – verkort weergegeven – het volgende ten grondslag gelegd. Delta Lloyd heeft zijn persoonsgegevens opgenomen in het EVR. De registratie in het EVR is ongerechtvaardigd en ongeoorloofd. Op basis van de thans beschikbare informatie met betrekking tot het chiptunen van de auto kan niet worden aangenomen dat sprake is van opzettelijke misleiding van Delta Lloyd door [REDACTED]. Gelet op het vorenstaande is aan de criteria voor opname van de persoonsgegevens van [REDACTED] in het EVR niet voldaan en bestaat hiervoor onvoldoende grond.

3.3. Delta Lloyd voert verweer.

3.4. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. De beoordeling

4.1. Met de stelling dat [REDACTED] thans geen verzekeringen meer kan afsluiten onder marktconforme voorwaarden en daardoor grote risico's loopt, alsook dat niet van hem kan worden verlangd dat hij een langdurige bodemprocedure afwacht om op te komen tegen de in zijn ogen foutieve en diffamerende registratie in het EVR, is het spoedeisend belang van [REDACTED] bij zijn vordering voldoende gegeven.

4.2. In geschil is (slechts) de vraag of de registratie van de persoonsgegevens van [REDACTED] in het EVR door Delta Lloyd gerechtvaardigd is. Het EVR maakt deel uit van het incidentenwaarschuwingssysteem voor financiële instellingen dat is vormgegeven in het Protocol Incidentenwaarschuwingssysteem Financiële Instellingen (hierna: het Protocol). De Autoriteit Persoonsgegevens heeft, na onderzoek, vastgesteld dat de verwerking van persoonsgegevens zoals omschreven in het Protocol rechtmatig is.

4.3. Opname in het EVR – dat te raadplegen is via de Stichting CIS – kan voor de betrokkene vérstrekkende consequenties hebben. Alle deelnemende financiële instellingen kunnen door raadpleging van het EVR vaststellen dat betrokkene in het incidentenregister is opgenomen door (een) andere deelnemer(s). Het redelijkerwijs hiervan te verwachten gevolg is dat ook andere deelnemers hun (financiële) diensten aan betrokkene zullen weigeren of deze alleen willen verlenen tegen (extra) hoge kosten. Om die reden dienen hoge eisen te worden gesteld aan de grond(en) voor opname in het EVR.

4.4. In artikel 5.2.1 van het Protocol zijn de voorwaarden vastgesteld waaronder persoonsgegevens mogen worden opgenomen in het EVR. Dit artikel luidt als volgt: "5.2.1 De Deelnemer dient de Verwijzingsgegevens van (rechts)personen die aan de hierna onder a en b vermelde criteria voldoen en na toepassing van het onder c genoemde proportionaliteitsbeginsel op te nemen in het Extern Verwijzingsregister. a. a) De gedraging(en) van de (rechts)persoon vormden, vormen of kunnen een bedreiging vormen voor (I) de (financiële) belangen van cliënten en/of medewerkers van een Financiële instelling, alsmede de (Organisatie van de) Financiële instelling(en) zelf of (II) de continuïteit en/of de integriteit van de financiële sector. b) In voldoende mate staat vast dat de betreffende (rechts)persoon betrokken is bij de onder a bedoelde gedraging(en). Deze vaststelling betekent dat van strafbare feiten in principe aangifte of klachte wordt gedaan bij een opsporingsambtenaar. c) Het proportionaliteitsbeginsel wordt in acht genomen. Dit houdt in dat Veiligheidszaken vaststelt, dat het belang van opname in het Externe Verwijzingsregister prevaleert boven de mogelijk nadelige gevolgen voor de Betrokkene als gevolg van opname van zijn Persoonsgegevens in het Extern Verwijzingsregister."

4.5. In aanvulling daarop heeft de Hoge Raad (HR 29 mei 2009, ECLI:NL:HR:2009:BH4720, NJ 2009/243, rov. 4.4) overwogen dat voor verwerking van persoonsgegevens in het EVR sprake moet zijn van zodanig concrete feiten en omstandigheden dat zij een als strafbaar feit te kwalificeren bewezenverklaring kunnen dragen. Als maatstaf daarvoor geldt dat de vastgestelde gedragingen een zwaardere verdenking dan een redelijk vermoeden van schuld moeten opleveren, in die zin dat de te verwerken strafrechtelijke persoonsgegevens in voldoende mate moeten vaststaan. Deze rechtspraak heeft haar betekenis behouden na invoering van de AVG.

4.6. Verder is uitgangspunt dat het in een procedure als de onderhavige aan de verzekeraar, in dit geval Delta Lloyd, is om te onderbouwen en te concretiseren waarom zij tot registratie is overgegaan. Het is derhalve aan Delta Lloyd feiten en rechten te stellen – en deze in dit kort geding aannemelijk te maken – die haar beslissing om persoonsgegevens betreffende [REDACTED] in de registers op te nemen, kunnen dragen.

4.7. Niet alleen in haar brief van 23 maart 2018 (zie hiervoor in 2.5) maar ook in dit kort geding heeft Delta Lloyd de registratie in het EVR gebaseerd op haar standpunt dat [REDACTED] niet deugdelijk heeft aangetoond dat de auto is gechiptuned vóór de brand. Dat standpunt is uitsluitend gebaseerd op het hiervoor in 2.3 weergegeven rapport van DEKRA en het in 2.4 weergegeven rapport van I-TEK. Delta Lloyd trekt daaruit de conclusie dat [REDACTED] haar opzettelijk heeft willen misleiden door een vergoeding ter zake het chiptunen van de auto te claimen van € 4.719,- zoals vermeld op de factuur van Garage Arda, terwijl de werkzaamheden zoals omschreven op de factuur niet (kunnen) zijn verricht. Die conclusie is met name gebaseerd op de constatering van DEKRA dat de ECU motor ten tijde van de brand was ingesteld op de fabriekswaarden en niet met waarden die passen bij een getuned auto.

4.8. El Yahiaoui heeft beide rapporten gemotiveerd weersproken. Hij heeft voorts een uitvoerige schriftelijke verklaring in het geding gebracht waarin hij specifiek ingaat op alle bedenkingen van Delta Lloyd (zie 2.6). Ook ter zitting heeft hij wat betreft de door Delta Lloyd gestelde omstandigheden telkens een verklaring gegeven, waarvan niet op voorhand kan worden uitgesloten dat die juist is. In dit verband is verder van belang dat in het rapport van DEKRA weliswaar wordt vastgesteld dat “de ECU beslist niet aangepast is geweest ten tijde van de brand” maar dat daarop volgt: “Of voorheen sprake is geweest van tuning van de ECU is niet vast te stellen”.

4.9. Gelet op

- (i) het hiervoor in 4.6 vermelde uitgangspunt dat het aan Delta Lloyd is feiten en rechten te stellen – en deze in dit kort geding aannemelijk te maken – die haar beslissing om persoonsgegevens betreffende [REDACTED] in de registers op te nemen, kunnen dragen, en

(ii) de in 4.5 vermelde maatstaf dat de door Delta Lloyd in dit kort geding aannemelijk te maken gedragingen een zwaardere verdenking dan een redelijk vermoeden van schuld moeten opleveren, wordt geconcludeerd dat de door Delta Lloyd aan haar standpunt ten grondslag gelegde feiten en omstandigheden niet het oordeel rechtvaardigen dat [REDACTED] opzettelijk heeft getracht haar te misleiden om zichzelf te bevoordelen. De vordering van [REDACTED] zal derhalve worden toegewezen als na te melden.

4.10. Nu Delta Lloyd ter zitting heeft verklaard bij een toewijzend vonnis de registratie van de persoonsgegevens van [REDACTED] uit het EVR te zullen (doen) verwijderen (waarvoor haar een iets langere termijn wordt gegund dan gevorderd), wordt een dwangsom als prikkel tot nakoming niet noodzakelijk geacht.

4.11. Delta Lloyd zal als in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. De kosten aan de zijde van [REDACTED] worden begroot op:

- dagvaarding	€ 103,81
- griffierecht	€ 291,00
- salaris advocaat	€ <u>980,00</u>
Totaal	€ 1.374,81

4.12. De gevorderde veroordeling in het nasalaris is in het kader van deze procedure slechts toewijsbaar voor zover deze kosten op dit moment reeds kunnen worden begroot. De kosten met betrekking tot het nasalaris zullen dan ook worden toegewezen als na te melden.

5. De beslissing

De voorzieningenrechter

5.1. veroordeelt Delta Lloyd binnen drie werkdagen na betekening van dit vonnis tot het (doen) verwijderen van de registratie van de persoonsgegevens van [REDACTED] bij het Extern Verwijzingsregister van de CIS,

5.2. veroordeelt Delta Lloyd in de proceskosten, aan de zijde van [REDACTED] tot op heden begroot op € 1.374,81,

5.3. veroordeelt Delta Lloyd in de na dit vonnis ontstane kosten, begroot op € 157,00 aan salaris advocaat, te vermeerderen, onder de voorwaarde dat betekening van de uitspraak heeft plaatsgevonden en de veroordeelde niet binnen veertien dagen na aanschrijving aan het vonnis heeft voldaan, met een bedrag van € 82,00 aan salaris advocaat en de exploitkosten van betekening van de uitspraak,

5.4. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad,

5.5. wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is gewezen door mr. F.B. Bakels, voorzieningenrechter, bijgestaan door mr. A. Bank-Buijs, griffier, en in het openbaar uitgesproken op 6 juli 2018.

Bij afwezigheid van mr. F.B. Bakels is dit vonnis ondertekend door mr. M. van Walraven, voorzieningenrechter, die het vonnis ook heeft uitgesproken op 6 juli 2018.



UITGEGEVEN VOOR GROSSE


Griffier van de
Rechtbank Amsterdam