



*DEWALLENS & PARTNERS*  
— ADVOCATENKANTOOR —

# EXPERT SEMINAR: HET MEDISCH ONGEVAL ZONDER AANSPRAKELIJKHEID

**Christophe Lemmens**

**Advocaat**

**Gastprofessor UAntwerpen**

# Pijnpunten/discussies

- Doel Fonds
- Waarde expertise/experten
- Invulling MOZA
- Invulling ernstdrempels

# Doel Fonds

- Perceptie: *“Fonds werd gecreëerd om medische ongevallen te vergoeden, zelfs zonder fout”*
- Echter:
  - Enkel in sommige gevallen van aansprakelijkheid
  - Of in geval van MOZA: alle voorwaarden (incl. abnormale schade) mét bovendien ernstige schade

# Waarde expertise/experten

- Vaak opgeworpen in procedures:
  - Experten niet onafhankelijkheid en onpartijdig
  - Expertise niet tegensprekelijk
  - Expertise heeft niet waarde van gerechtelijke expertise
  - Fonds is rechter en partij - schending artikel 6 EVRM
  - Voornamelijk in aansprakelijkheidszaken - invorderingsdossiers
- Echter:
  - Fonds wettelijk verplicht om expertise te organiseren en deskundigen aan te trekken via overheidsopdracht
  - Cruciaal is mogelijkheid om deel te nemen
  - Strakke tijdslijn opgelegd door wetgever (6 maanden)
  - Artikel 6 EVRM niet van toepassing: FMO ≠ rechter + slechts advies

# Invulling MOZA

- Meestal over (on)voorzienbaarheid
- Vaak in combinatie met vraag of alle schade gevolg is van zorgverstrekking – voorafbestaande toestand
- Wetgever heeft niet veel aangereikt:
  - *“De schade is abnormaal wanneer ze zich niet had moeten voordoen rekening houdend met de huidige stand van de wetenschap, de toestand van de patiënt en zijn objectief voorspelbare evolutie.”*
  - Geen verkeerde diagnose zonder fout of therapeutisch falen
  - *“Onverwachte of onvoorspelbare gevolgen”*
  - *“Abnormale schade minder waarschijnlijk bij reeds aangetaste algemene gezondheidstoestand”*

# Invulling MOZA

- Belang risicofrequentie:
  - Geen risicofrequentie in WMO – toch doen?
  - Bv. onvoorzienbare schade rechtspraak: 0,45%-0,89%, 0,5%, 2,85%
- Omvang schade – proportionaliteit:
  - Toestand nu vergelijken met relevant ijkingspunt: toestand zonder behandeling, toestand met succesvolle behandeling of te verwachten schadeverloop bij complicatie?
- Wat bij aansprakelijkheid en kansverlies?
  - MOZA: *“een ongeval dat (...) geen aanleiding geeft tot de aansprakelijkheid van een zorgverlener”*
  - Doel WMO: schrijnende gevallen niet zonder vergoeding laten
  - Kansverlies (bv. 50%) aftrekken van omvang schade bij MOZA?

# Invulling ernstdrempels

- Arbeidsongeschiktheid van minstens 6 maanden
  - Volgens Fonds aan 100%, maar vaak betwist
- Bijzonder zware verstoring levensomstandigheden
  - Invulling criterium niet evident
  - Volgens Fonds ICF-schaal gebruiken, maar vaak betwist





*DEWALLENS & PARTNERS*  
— ADVOCATENKANTOOR —