

Actualiteiten Personenschade is een tweewekelijkse uitgave van de Stichting Personenschade Instituut van Verzekeraars. Deze maileditie bevat de headlines en een korte samenvatting van nieuwsberichten die zijn verschenen op de website: "PIV-Kennisnet". Voor het hele nieuwsbericht klikt u de link aan die bij de samenvatting is opgenomen. Heeft u geen wachtwoord voor het PIV-Kennisnet of werkt uw wachtwoord niet, neem dan contact op met Stichting PIV, pivkennisnet@verzekeraars.nl
Deelgeskil: voorschot draagt niet bij aan vaststellingsovereenkomst, Rechtbank Arnhem 18-04-2011 BQ5786 212566 Rechtspraak.nl .

Geschil over voorschot t.a.v. reiskosten naar Indonesië voor onderzoek naar bewijs causaliteit. Een beslissing op het verzoek draagt onvoldoende bij aan een vaststellingsovereenkomst. In geschil is ook of arbeidsvermogensschade wordt geleden. Van deze stelling is vrijwel geen bewijs. Het verzoek ligt dan te ver af van de totstandkoming van een minnelijke regeling over de vergoeding van letselschade. De rechtbank verwijst naar de wetsgeschiedenis: "Blijkt bijvoorbeeld dat naast het deelgeskil over wezenlijke andere geschilpunten ook nog geen overeenstemming is bereikt, dan is de zaak (nog) niet geschikt voor een deelgeschilprocedure." Het verzoek is niet volstrekt onnodig of onterecht ingediend. Op zichzelf is niet uitgesloten dat de verzochte bevoorschotting aan een schikking zou hebben kunnen bijdragen. Dat die bijdrage onvoldoende is geoordeeld betekent niet dat het indienen van het verzoekschrift en het maken van de daarmee gepaard gaande kosten onredelijk was.

Deelgeskil: Overeenkomst reeds tot stand gekomen, kosten toegewezen., Rechtbank Den Haag 04-05-2011 BQ6068 388468 / HA RK 11-11 Rechtspraak.nl .

De rechter beantwoordt de vraag of een overeenkomst ten aanzien van de schade tot stand is gekomen bevestigend. De wijze van totstandkoming van een overeenkomst is vormvrij. Verzekeraar heeft ondertekening niet als voorwaarde gesteld voor de totstandkoming. Verzoeker mocht er dan ook niet van uitgaan dat de overeenkomst pas tot stand zou komen na ondertekening van een vaststellingsovereenkomst. Het verzoek om vast te stellen dat geen overeenkomst tot stand is gekomen is erop gericht dat partijen weer gaan onderhandelen. Reeds hierom is de rechtbank van oordeel dat de zaak zich leent voor behandeling in een deelgeschilprocedure. Kostentoe wijzing volgt.

Rb: de klachttermijn uit art. 6:89 BW is niet overschreden., Rechtbank Zwolle-Lelystad 02-03-2011 BQ0981 164785 / HA ZA 09-17 Rechtspraak.nl .

Uit art. 6:89 BW volgt dat eiseres in beginsel binnen bekwame tijd na ontdekking van de gebrekkige zorg door de tandarts over de wanprestatie dient te protesteren. Art. 7:463 BW staat daaraan niet in de weg. Art. 6:89 BW heeft als uitgangspunt dat een schuldeiser over een gebrek in de prestatie dient te klagen binnen bekwame tijd nadat hij het gebrek heeft ontdekt, of redelijkerwijze had moeten ontdekken. Er wordt geen aansluiting gezocht bij het moment waarop met voldoende mate van zekerheid is vastgesteld waardoor het letsel is ontstaan, zoals bij verjaring. Eind 2006 was eiseres bekend met de slechte toestand van haar gebit. Op dat moment begon de termijn van artikel 6:89 BW te lopen. Eerst op 2 juli 2008 protesteerde eiseres bij gedaagde. Of sprake is van bekwame tijd hangt af van de waarneembaarheid van de afwijking van de prestatie, de deskundigheid van partijen, de onderlinge verhouding van partijen, de aanwezige juridische kennis en de mogelijke behoefte aan voorafgaand deskundig advies. Het nadeel voor de tandarts dat het gevolg is van het verstrijken van de tijd totdat is geklaagd komt tevens belangrijk gewicht toe.

Rb: gaat voorbij aan urologische klachten door mishandeling., Rechtbank Rotterdam 20-04-2011 BQ6208 358447 / HA ZA 10-21 Rechtspraak.nl .

De rechtbank acht het aannemelijk dat eiser reeds voor de mishandeling urologische klachten had. Mogelijk zijn deze klachten door de mishandeling verergerd, doch hier staat tegenover dat uit de diverse brieven blijkt dat eiser niet altijd op afspraken is verschenen. Indien al juist is dat eiser nog steeds urologische klachten heeft, kan niet uitgesloten worden dat dit het gevolg is van het feit dat eiser zich niet altijd aan de behandeling heeft gehouden en niet zozeer door de mishandeling. Dit vindt ook bevestiging in het advies van de medisch adviseur van eiser d.d. 22 juni 1999 waarin staat vermeld dat de prognose van de blaasproblematiek gunstig wordt geacht.

Rb: onzekerheid causaal verband over partijen verdelen, Rechtbank Rotterdam 30-03-2011 BQ5652 131173 / HA ZA 99-28 Rechtspraak.nl .

Mishandeling impliceert opzet. Dat rechtvaardigt ruime toerekening. Toerekening kan slechts bij csqn-

verband (HR 9 april 2004, AO3170; r.o.v. 3.4.2). De strikte eis van het csqn-verband wordt genuanceerd met de omkeringsregel en de leer van proportionele aansprakelijkheid. De neuroloog oordeelde dat sprake is van een mogelijk verband. Het is niet zodanig aannemelijk dat toepassing van de omkeringsregel zonder meer in de rede ligt. De leer van de proportionele aansprakelijkheid houdt in dat, indien schade zowel kan zijn veroorzaakt door een toerekenbare tekortkoming van de werkgever als door een aan de werknemer zelf toe te rekenen omstandigheid, als door een combinatie daarvan, de rechter de werkgever tot vergoeding van de gehele schade van de werknemer mag veroordelen, met vermindering in evenredigheid met een gemotiveerde schatting van de aan de werknemer toe te rekenen omstandigheden (HR 31 maart 2006, Nefalit/Karamus AU6092) Deze regel moet met terughoudendheid worden toegepast (HR 24 december 2010, BO1799 Fortis/Bourgonje). Het is hier redelijker de onzekerheid over het csqn-verband over partijen te verdelen, dan de onzekerheid volledig voor risico van eiser te laten komen.

Rb: bezwaren tegen expertise direct uiten, Rechtbank Den Haag 12-04-2011 BQ5998 381711 / HA RK 10-6 Rechtspraak.nl .

Wanneer partijen gezamenlijk besloten tot de opdracht aan een bepaalde deskundige om eveneens gezamenlijk vastgestelde vragen te beantwoorden verbinden zij zich daarmee in beginsel om de rapportage van deze deskundige als uitgangspunt te nemen. De kritiek die verzekeraar nu uit had zij moeten uiten direct na de reactie van de deskundige op de aanvullende vragen. Door dit thans pas te doen, ruim vier jaar na het verschijnen van het rapport, heeft zij niet gehandeld zoals van een redelijk handelend verzekeraar had mogen worden verwacht. Zij had ten minste aan verzoeker kenbaar moeten maken dat zij nog steeds bezwaren had tegen het deskundigenrapport of uitdrukkelijk het voorbehoud moeten maken dat zij nog op zou komen tegen dit rapport.

Hof: loonvordering aanvulling uitkering verzekeraar, premie niet vorderbaar, Hof Amsterdam 03-05-2011 BQ5831 200.073.618/01 Rechtspraak.nl .

Krachtens artikel 7:962 BW is de verzekeraar door de uitkering voor de brutoloondoorbetaling gesubrogeerd in de rechten van de werkgever. Daardoor heeft deze geen vorderingsrecht meer. Het vorderingsrecht ex art 6:107a BW is beperkt tot loondoorbetaling, zodat premie niet vorderbaar is. Voor de eerste 10 wachtdagen heeft de werkgever een netto vorderingsrecht, evenals voor het verschil tussen de uitkering van 70% en de loondoorbetaling voor 100% na 52 weken, voor zover de werkgever gehouden was het loon voor 100% door te betalen. De wachtdagen betreffen werkdagen omdat het loon over werkdagen wordt uitgekeerd. Volgens de tekst van de CAO was na 52 weken een doorbetalingsverplichting van toepassing voor 100%.

Rb: AOV polisuitleg, medisch vaststelbaar, objectiveerbaar, ziekte, chronisch vermoeidheidssyndroom, burn-out, Rechtbank Utrecht 23-03-2011 BQ5170 269431/HA ZA 09-1467 Rechtspraak.nl .

Arbeidsongeschiktheid volgens de polis als door ziekte of ongeval, objectief medisch vast te stellen stoornissen bestaan. Het begrip ziekte in een AOV dient te worden uitgelegd met als uitgangspunt de betekenis van het woord 'ziekte' in het algemeen taalgebruik (Hof Amsterdam 18 april 1996, NJ 1998, 159) Daarvoor moet sprake zijn van objectief medisch vast te stellen stoornissen. Dit criterium beoogt een scheiding aan te brengen tussen klachten die op zichzelf serieus zijn maar waarvoor geen medische grond valt aan te wijzen en klachten waarbij dat wel het geval is (HR 16 april 1999, NJ 1999, 666). Geen sprake van burn-out, mogelijk wel van een chronisch vermoeidheidssyndroom.

Rb: AOV, vaststelling arbeidsongeschiktheid, Rechtbank Amsterdam 06-04-2011 BQ4749 469640 / HA ZA 10-29 Rechtspraak.nl .

Verzekeraar heeft bevoegdheid besluiten van UWV te volgen of daarvan af te wijken. Verzekeraar kan in 2008 niet volstaan met de stelling dat de mate van arbeidsongeschiktheid niet blijkt uit de door UWV-besluiten van het UWV uit 2003 en 2005. Indien verzekeraar wilde afwijken van het in 2005 door het UWV vastgestelde percentage diende deze met gebruik van de machtiging informatie bij het UWV in te winnen of om zelf de mate van arbeidsongeschiktheid vast te stellen. Nu verzekeraar beide heeft nagelaten, slaagt haar verweer niet dat [A] niet heeft aangetoond dat sprake is van onherroepelijke arbeidsongeschiktheid van tenminste 45% per juli 2008 en [A] niet de benodigde informatie heeft verstrekt.

Rb: Motorcross, sport, exonatie, organisator, behoorlijke verzekering, Rechtbank Arnhem 27-04-2011 BQ4768 175828 .

Eiser springt over springbult op een door die bult verscholen medecrosser met pech. Bij motorpech

tijdens een vrije training moet men het circuit verlaten, starten mag. Er was nog wel sprake van een sport-en-spelsituatie. Motorcrossers moeten bij de beoefening van hun sport in redelijkheid en tot op zekere hoogte ondoordachte handelingen van elkaar verwachten. Eiser had niet bedacht horen te zijn op het handelen van gedaagden. Zij hadden ook voldoende tijd hun actie vooraf te doordenken en handelden onrechtmatig. Voor hen geldt de exoneratieclausule als derdenbeding. Omkeringsregel aangenomen (o.a. HR 19 december 2008, NJ 2009, 28). Voor tegenbewijs moet men voldoende concrete aanknopingspunten stellen (o.a. HR 14 november 2003, NJ 2005, 269). De beheerder van het circuit heeft onvoldoende baancommissarissen ingezet. Exoneratie houdt verband met het kunnen afsluiten van een behoorlijke ongevallenverzekering. € 5000 op voorhand onvoldoende. Van een overkoepelende belangenvereniging als de KNMV kan niet worden gevergd dat die zich actief en gedetailleerd bezig houdt met alle door haar leden georganiseerde activiteiten.

Hof: tijdelijke geestelijke of lichamelijk tekortkoming, medicijngebruik, Hof Leeuwarden 03-05-2011 BQ5210 200.053.013/01 Rechtspraak.nl .

Appellant heeft geïntimeerde sub 1 ernstig verwond en diens ex-vrouw doodgeschoten mogelijk onder invloed van paratoxine. Uit artikel 6:165 lid 1 BW blijkt dat een gedraging onder invloed van een geestelijke of lichamelijke tekortkoming geen beletsel vormt die gedraging als een onrechtmatige daad aan de dader toe te rekenen. De ratio is, dat het onbillijk is dat de gelaedeerde de hem op onrechtmatige wijze toegebrachte schade zelf moet dragen. Naar het oordeel van het hof is dat het geval zowel bij een tijdelijke als bij een blijvende geestelijke tekortkoming zoals door gebruik van medicijnen. Daarom moet toegerekend worden.

Rb: voeging in strafzaak, bewijs, opzet en omkeringsregel, Rechtbank Assen 16-03-2011 BQ4473 422 / HA ZA 09-873 Rechtspraak.nl .

Daders mishandeling zijn strafrechtelijk veroordeeld voor mishandeling ouders. Nu geen tegenbewijs is aangeboden is in civielrechtelijke zin sprake van toerekenbaar onrechtmatig handelen (art. 161 Rv). Uit in vereniging plegen van geweld vloeit toepasselijkheid van art. 6:99 BW voort. Uit opzettelijk letsel toebrengen volgt toepasselijkheid van de omkeringsregel. Benadeelden hebben in het kader van de bewijsplicht van de overtreeders een medewerkingsplicht. De kosten om via het Gerechtshof met succes tot een juiste strafrechtelijke behandeling te geraken zijn vorderbaar uit art. 6:96 BW. De rechtbank is vrij om van het zogeheten Liquidatietarief af te wijken. Dat kan slechts in bijzondere gevallen. Dit tarief is geen recht in de zin van art. 99 Wet RO, maar slechts een de rechter niet bindende richtlijn (HR 3 april 1998, NJ 1998/571). Een onrechtmatige daad is geen bijzonder geval.

Rb: zorgplicht overheidswerkgever psychische schade werkzaamheden, Rechtbank Amsterdam 08-03-2011 BP9475 AWB 09/5353 AW rechtspraak.nl .

De zorgplicht van de overheidswerkgever strekt zich mede uit tot het voorkomen van werkomstandigheden die psychisch ziekmakend zijn (vgl. HR 11 maart 2005 AR6657). De vraag naar schending van de zorgplicht van de werkgever komt slechts aan de orde indien de schade in de uitoefening van de werkzaamheden is geleden, en moet worden beoordeeld aan de hand van oorzakelijk verband tussen werk en psychische schade. Daarbij kijkt men naar buitensporig karakter van de werkzaamheden (CRvB 8 september 2005 AU2896). Het enkele feit dat de klachten van eiseres werkgerelateerd waren, betekent nog niet dat de werkomstandigheden buitensporig waren. Geen aanleiding om de norm die door de CRvB is neergelegd te verruimen in die zin dat werkgevers op grond van hun zorgplicht in het ambtenarenrecht ook aansprakelijk worden gesteld voor handelingen van de werkgever buiten het werk om. De werkgever kan een onderzoek starten naar aanleiding van informatie dat een medewerker elders werkzaamheden verricht, terwijl hij ziek is gemeld.

Rekenmodules wettelijke rente aangepast, 27-05-2011 .

De wettelijke rente wordt per 1 juli 2011 verhoogd van 3 naar 4%. Het PIV heeft de rekenmodules al aangepast daaraan. U kunt dat controleren in de modules bij het tabblad specificatie. In de kolom toepasselijk rentepercentage treft u voor het deel van de vordering na 1 juli 2011 4% rente aan.

Hof: deskundigenbericht open fractuur of schaafwond, 15-06-2010 BN1782 HD 103.006.025 Rechtspraak.nl .

De eisen van goede procesorde kunnen meebrengen dat de rechter een niet in een einduitspraak vervatte eindbeslissing heroverweegt om te voorkomen dat hij op een ondeugdelijke grondslag een einduitspraak zou doen (HR 25-04-2008, NJ 2008, 553). Nu er discussie is ontstaan of sprake was van een al dan niet open fractuur had acht het hof het zinvol dit alsnog door een - andere - medische

deskundige te laten onderzoeken. Deze vraag is relevant voor de vraagstelling in het nader deskundigenbericht.

HR: Discriminatie tijdens werk, bewijsaanbod, Hoge Raad 27-05-2011 BP9991 10/02358 rechtspraak.nl .

Schadevergoeding op de voet van art. 7:611 en 7:658 BW als gevolg van discriminatie geleden schade. Aanbod aanvullend bewijs te leveren op ontoereikende gronden gepasseerd. Hoger beroep kan dienen om eigen fouten en vergissingen te herstellen. Het kan ook dienen om aanvullend bewijs te leveren als de eerste rechter het reeds bijgebrachte bewijs onvoldoende zwaarwegend heeft geacht. Van appellant kan in beginsel niet worden gevergd dat hij een rechtvaardiging geeft van zijn eerdere verzuim (vgl. HR 1 maart 2002, NJ 2003/355). Te hoge eisen aan (specificatie van) bewijsaanbod.

Hof: verjaring bestuursrechtelijke vordering voor 1-1-2009, Hof 's-Hertogenbosch 24-05-2011 BQ6287 HD 200.021.612 Rechtspraak.nl .

Een juiste adressering en aangetekende verzending van een brief is op zich niet voldoende. De verzender dient te bewijzen dat hij de brief aangetekend naar het juiste adres heeft gezonden en de correcte aanbieding aan de geadresseerde aannemelijk te maken (HR 4 juni 2004, NJ 2004, 411). Volgens de Raad van State (10 februari 2010, AB 2010, 121) dient het bestuursorgaan aannemelijk te maken dat het desbetreffende stuk is verzonden. De geadresseerde kan de ontvangst ervan op niet ongeloofwaardige wijze ontkennen. Daarna is het aan het bestuursorgaan om de ontvangst door de geadresseerde aannemelijk te maken. Het gaat om een bestuurlijke sanctie voor 1 juli 2009, de datum waarop de Wet Vierde tranche Awb in werking is getreden. Derhalve is het recht van toepassing zoals dat gold voor 1 juli 2009. De stuitingsregeling zoals thans opgenomen in afdeling 4.4.3 Awb, art. 4:112 Awb ontbrak. Over het oude recht besliste de HR (4 juni 2004, NJ 2004, 411) dat de Awb toen geen regeling bevatte omtrent stuiting van de verjaring zodat de in Boek 3 titel 11 BW opgenomen bepalingen inzake de stuiting van verjaring toepassing vinden.

Colofon

Wilt u de nieuwsbrief ontvangen op een ander adres of wilt u de nieuwsbrief niet langer ontvangen? Stuur een mail aan pivkennisnet@verzekeraars.nl. Heeft u vragen of reacties stuur deze dan naar:

pivkennisnet@verzekeraars.nl

Stichting PIV
Postbus 93450
2509 AL Den Haag