

Samenwerking advocaat/medisch adviseur



mr a.j. van

beeraadvocaten

Casus Alcoholgebruik

- Mag advocaat MAS vragen informatie achter te houden?
- Mag advocaat informatie achterhouden voor MAS?

Casus Alcoholgebruik

- Mag advocaat MAS vragen informatie achter te houden?

Artikel 8 lid 1 Beroepscode Geneeskundig Adviseurs WAA:

De geneeskundig adviseur draagt er zorg voor dat geen gebruik wordt gemaakt van informatie die naar zijn oordeel materieel onjuist of misleidend of irrelevant is, noch zal hij relevante informatie buiten beschouwing laten.

- Mag advocaat informatie achterhouden voor MAS?

Artikel 30 Gedragsregels Advocatuur:

De advocaat dient zich te onthouden van het verstrekken van feitelijke gegevens waarvan hij weet, althans behoort te weten, dat die onjuist zijn.

Rb. Assen 27 febr. 2008, LJN: BC6711; JA 2008, 99

- Aanrijding achterop
- MAS: 30 jaar arbeidsverleden zonder ziekteverzuim
- Voorschotten € 30.000,-
- UWV-rapportage: langdurig AO, aangewezen op fysiek en psychisch niet al te zwaar werk
- 'loopje met de waarheid'
- Voorschotten plus rente terugbetalen

Casus Mondeling Advies

- Patiënt overleden na medische fout
- Toevoeging
- Mondeling advies (negatief)
- Tuchtklacht tegen MAS

Mondeling Medisch Advies

Voordelen:

- Kostenaspect
- Beiden optimaal voorbereid
- Wederzijdse controle misverstanden
- (Inzage verzekeraar onmogelijk)

Nadelen:

- Inzage cliënt onmogelijk
- Geen dossiervorming
- Strijdig met Beroepscode (artikel 8 lid 3):

De geneeskundig adviseur zorgt ervoor dat zijn onderzoeksbevindingen, beschouwing, conclusies en advies zoveel mogelijk schriftelijk worden vastgelegd in het medisch dossier opdat zijn adviezen toetsbaar zijn.

RTG 30 sept. 2014,
ECLI:NL:TGZRAMS:2014:90

Het college acht het begrijpelijk dat verweerder als medisch adviseur van belangenbehartigers van letselschadeslachtoffers, mede uit kostenoverwegingen, niet altijd (meteen) overgaat tot het opstellen van een formeel schriftelijk advies, maar er in sommige gevallen voor kiest om (eerst) telefonisch of schriftelijk overleg te voeren met de belangenbehartiger alvorens (eventueel) een formeel schriftelijk medisch advies uit te brengen of nader specialistisch advies in te winnen.

Neem je MAS in bescherming!

- Leg afspraken over wijze van advisering vast
- Laat cliënt aanwezig zijn bij gesprek met MAS
- Zorg voor goede vast- of verslaglegging

CTG 13 aug. 2013, ECLI:NL:TGZCTG:2013:52

- Neuscorrectie door plastisch chirurg
- Na operatie zichtbare botrichel bij neusbrug
- Twee vervolgoperaties
- Advies MAS:

In het algemeen wordt een plastisch chirurg niet als de specialist van eerste keuze gezien om deze complexe problemen in de vorm en functie van de neus te verbeteren. De plastisch chirurg had dan ook de twee vervolgoperaties niet moeten verrichten, maar dienen te verwijzen naar een collega-specialist met meer expertise. Het handelen van de plastisch chirurg kan dan ook niet als deskundig, noch als bekwaam worden aangeduid en is derhalve verwijtbaar.

RTG Zwolle 7 juni 2012, nr. 183/2011

De in het advies van verweerder aangehaalde stukken en de daarin weergegeven gegevens kunnen de conclusies van verweerder op meerdere onderdelen noch dragen, noch rechtvaardigen, waardoor het advies niet aan de daaraan te stellen normen voldoet. Voorts is de weergave van de feiten op een cruciaal onderdeel incompleet.

[...]

Nu de gevolgen van het door verweerder opgestelde advies voor meerdere betrokkenen ingrijpend zijn, nu het college in het bijzonder het ongefundeerd passeren van het operatieverslag als ernstig bestempelt, zal het college verweerder de maatregel van berisping opleggen.

Verweer MAS

- Klager geen belanghebbende

Artikel 65 wet BIG: rechtstreeks belanghebbende

CTG: 'belang in het kader van de individuele gezondheidszorg'

- Intern advies

Verweer MAS

- **Klager geen belanghebbende**

CTG: Adviezen [...] gegeven in het kader van de beoordeling van kansen in een eventuele klacht- en/of letselschadeprocedure, kunnen het algemeen belang, gelegen in goede uitoefening van die zorg, raken. Een dergelijk advies kan met zich meebrengen dat de patiënte, alsmede haar belangenbehartiger, onjuist worden voorgelicht. Daarbij speelt dat de medisch adviseur is opgetreden als arts, welk optreden als zodanig weerslag heeft op het belang van de individuele gezondheidszorg. Het optreden van de medisch adviseur kan daarvan niet los worden gezien.

- **Intern advies**

CTG: Het advies is door de belangenbehartiger van patiënte naar buiten gebracht door het mee te sturen bij de aansprakelijkstelling van de kliniek waar klager werkzaam is. Dat het karakter van het advies intern en informeel zou zijn [...] komt reeds daarom geen betekenis toe.

Inzagerecht

- Kan aangesproken arts inzage afdwingen in advies MAS?
 - Mogelijke grondslag: art. 35 Wbp
- En diens verzekeraar?
 - Mogelijke grondslag: art. 6 EVRM
- Kan benadeelde inzage afdwingen in advies MAA?
 - Mogelijke grondslagen: art. 35 Wbp en art. 7:456 jo. 7:464 BW

Artikel 35 Wbp

1. *De betrokkene heeft het recht zich vrijelijk en met redelijke tussenpozen tot de verantwoordelijke te wenden met het verzoek hem mede te delen of hem betreffende persoonsgegevens worden verwerkt. De verantwoordelijke deelt de betrokkene schriftelijk binnen vier weken mee of hem betreffende persoonsgegevens worden verwerkt.*
2. *Indien zodanige gegevens worden verwerkt, bevat de mededeling een volledig overzicht daarvan in begrijpelijke vorm, een omschrijving van het doel of de doeleinden van de verwerking, de categorieën van gegevens waarop de verwerking betrekking heeft en de ontvangers of categorieën van ontvangers, alsmede de beschikbare informatie over de herkomst van de gegevens.*

Persoonsgegevens

Artikel 6.1.1.6 Gedragscode Verwerking Persoonsgegevens 2010:

Rapporten van een geneeskundige, de Arbodienst, alsmede informatie van de behandelend sector dienen te worden opgenomen in een medisch dossier dat onder de verantwoordelijkheid van de Medisch Adviseur wordt bewaard. De cliënt heeft het recht [...] een op de cliënt betrekking hebbend medisch dossier volledig, met uitzonderingen van werkaantekeningen van de Medisch Adviseur, te zien en daar kopieën van te ontvangen, tenzij de privacy van in het rapport besproken derden zich daartegen verzet.

Werkaantekeningen

Par. 1.3 KNMG richtlijnen inz. omgaan met medische gegevens:

Persoonlijke werkaantekeningen zijn tijdelijke aantekeningen, die bedoeld zijn voor de *eigen, voorlopige gedachtevorming* en die bij de arts gerezen indrukken, vermoedens of vragen bevatten. De aantekeningen zijn per definitie *tijdelijk* van aard en zijn niet bedoeld om onder ogen van anderen dan de arts te komen.

[...]

Vanwege de aard van dit soort aantekeningen maken ze geen onderdeel uit van het dossier. De rechten die de patiënt met betrekking tot dossiergegevens heeft (zoals het recht op inzage of het recht op afschrift) zijn derhalve niet op persoonlijke werkaantekeningen van toepassing.

Tussentijdse conclusie

- ~~Kan aangesproken arts inzage afdwingen in advies MAS?~~
 - ~~Mogelijke grondslag: art. 35 Wbp~~
- En diens verzekeraar?
 - Mogelijke grondslag: art. 6 EVRM
- Kan benadeelde inzage afdwingen in advies MAA?
 - Mogelijke grondslagen: art. 35 Wbp en art. 7:456 jo. 7:464 BW

Uitzondering

Artikel 43 sub e Wbp:

De verantwoordelijke kan de artikelen 9, eerste lid, 30, derde lid, 33, 34 en 35 buiten toepassing laten voor zover dit noodzakelijk is in het belang van:

- a. [...]
- b. [...]
- c. [...]
- d. [...]
- e. de bescherming van de betrokkene of van de rechten en vrijheden van anderen.

Rb. Utrecht 17 nov. 2010
ECLI:NL:RBUTR:2010:BO5222

Het zou de ongestoorde gedachtewisseling van de aangesproken persoon om te kunnen komen tot een standpunt naar aanleiding van de aansprakelijkstelling en zijn positie ten opzichte van de wederpartij in een eventuele procedure te zeer (kunnen) schaden als van de inhoud van de adviezen van de medisch adviseur aan de betrokkene/wederpartij mededeling zou moeten worden gedaan in de zin van artikel 35 Wbp.

Hof Amsterdam 4 maart 2014

ECLI:NL:GHAMS:2014:1905

Het onderhavige geschil betreft [...] een verzoek tot verstrekking van persoonsgegevens en in dat kader speelt de vraag of de in artikel 6 EVRM genoemde beginselen meebrengen dat Medirisk zich in een aansprakelijkheidsprocedure behoorlijk kan verweren, een ondergeschikte rol.

Tussentijdse conclusie

- Kan ~~aangesproken~~ arts inzage afdwingen in advies MAS?
 - ~~Mogelijke grondslag: art. 35 Wbp~~
- En diens verzekeraar?
 - Mogelijke grondslag: art. 6 EVRM



Kan benadeelde inzage afdwingen in advies MAA?

- Mogelijke grondslagen: art. 35 Wbp en art. 7:456 jo. 7:464 BW

HvJEU 17 juli 2014:

Juridische analyse is geen
persoonsgegevens

Annelies Wilken (proefschrift):

Medische analyse is (ook)
geen persoonsgegevens ...

Annelies Wilken (verdediging):

Medische analyse is iets
anders dan juridische analyse

Hof Amsterdam 3 febr. 2016



Hof Amsterdam 3 febr. 2016

Zaaknr. 200.160.655/01

De medische analyse bevat geen informatie over de belanghebbende die door de belanghebbende zelf gecontroleerd kan worden op de juistheid ervan. Alleen die gegevens worden door de Wbp beschermd. Dit leidt ertoe dat verzekeraar alleen gehouden zou zijn geweest om de gegevens betreffende geïntimeerde te verstrekken die de feitelijke basis van het medisch advies vormen en niet ook het medisch advies als zodanig.

Tussentijdse conclusie

- Kan aangesproken arts inzage afdwingen in advies MAS?

- ~~Mogelijke grondslag: art. 35 Wbp~~

- En diens verzekeraar?

- Mogelijke grondslag: art. 6 EVRM

- **?** Kan benadeelde inzage afdwingen in advies MAA?

- Mogelijke grondslagen: art. ~~35 Wbp~~ en art. 7:456 jo. 7:464 BW

Artikel 7:456 BW

De hulpverlener verstrekt aan de patiënt desgevraagd zo spoedig mogelijk inzage in en afschrift van de bescheiden, bedoeld in artikel 454 (= medisch dossier).

Artikel 7:464 BW

Indien in de uitoefening van een geneeskundig beroep of bedrijf anders dan krachtens een behandelingsovereenkomst handelingen op het gebied van de geneeskunst worden verricht, is deze afdeling van overeenkomstige toepassing *voor zover de aard van de rechtsbetrekking zich daartegen niet verzet.*

Overeenkomsten en verschillen

Art. 35 Wbp:

- Actie tegen verzekeraar
- Is medisch advies een persoonsgegeven?
- Afweging belangen

Art. 7:456 jo. 7:464 BW:

- Actie tegen MAA
- Behoort medisch advies tot medisch dossier?
- Afweging belangen

Conclusie

- Kan aangesproken arts inzage afdwingen in advies MAS?

- ~~Mogelijke grondslag: art. 35 Wbp~~

- En diens verzekeraar?

- ~~Mogelijke grondslag: art. 6 EVRM~~



- Kan benadeelde inzage afdwingen in advies MAA?

- ~~Mogelijke grondslagen: art. 35 Wbp en art. 7:456 jo. 7:464 BW~~