

TRENDS EN EVOLUTIES IN HET AANSPRAKELIJKHEIDS-
EN VERZEKERINGSRECHT

TRENDS EN EVOLUTIES IN
HET AANSPRAKELIJKHEIDS-
EN VERZEKERINGSRECHT

IIIde Interuniversitair Congres
over Aansprakelijkheids- en
Verzekeringsrecht (ICAV III)

Ilse SAMOY
Caroline VAN SCHOUBROECK
(eds.)

 intersentia
Antwerpen – Cambridge

Trends en evoluties in het aansprakelijkheids- en verzekeringsrecht. ICAV III
Ilse Samoy en Caroline Van Schoubroeck (eds.)

© 2019 Intersentia
Antwerpen – Cambridge
www.intersentia.be

Cover: M.C. Escher's "Dauwdruppel" © 2019 The M.C. Escher Company B.V. –
Baarn. Alle rechten voorbehouden – www.mcescher.nl

ISBN 978-94-000-1008-6
D/2019/7849/134
NUR 822

Dit boek is eveneens digitaal beschikbaar op www.jurisquare.be.

Alle rechten voorbehouden. Behoudens uitdrukkelijk bij wet bepaalde uitzonderingen mag niets uit deze uitgave worden verveelvoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand of openbaar gemaakt, op welke wijze ook, zonder de uitdrukkelijke voorafgaande toestemming van de uitgever.

Ondanks alle aan de samenstelling van de tekst bestede zorg, kunnen noch de auteurs noch de uitgever aansprakelijkheid aanvaarden voor eventuele schade die zou kunnen voortvloeien uit enige fout die in deze uitgave zou kunnen voorkomen.

WOORD VOORAF

U hebt in uw handen het verslagboek van het congres ICAV III, dat plaatsvond in Leuven op 7 december 2018. Vergis u niet: ICAV staat niet voor een Iers investeringsfonds met eenzelfde afkorting. ICAV staat hier voor het Interuniversitair Centrum voor Aansprakelijkheids- en verzekeringsrecht. Dit centrum werd ondertussen al zes jaar geleden in Antwerpen boven de doopvont gehouden. De stichtende leden zijn Vlaamse professoren actief in het aansprakelijkheids- en verzekeringsrecht: Ludo Cornelis (VUB, ondertussen emeritus), Geert Jocqué (raadsheer in het Hof van Cassatie en KU Leuven), Marc Kruithof (UGent), Ilse Samoy en Caroline Van Schoubroeck (KU Leuven) en Thierry Vansweevelt en Britt Weyts (UAntwerpen).

We vierden vorig jaar ons lustrum en we hopen dat dit ‘merk’ stilaan bekendheid geniet. De missie van het ICAV is om samen te werken in het domein van het aansprakelijkheids- en verzekeringsrecht en dat op verschillende manieren. Naast het tweejaarlijkse Interuniversitair Congres, omvat de ICAV-reeks uitgegeven bij Intersentia al twaalf boeken, waaronder niet alleen congresverslagboeken, zoals van de twee vorige ICAV-congressen, maar ook doctoraten en monografieën (<https://intersentia.be/nl/catalogsearch/result/index/?dir=desc&order=relevance&p=1&q=ICAV>). Daarnaast biedt ICAV een platform voor doctorandi en jonge onderzoekers in de vorm van tweejaarlijkse gezamenlijke besloten doctoraatsseminaries (afwisselend in Antwerpen, Gent, Leuven en Brussel). Hoewel in een veilige omgeving, presenteren en onderwerpen zij hun onderzoek aan de kritische doch constructieve commentaren van de professoren en andere onderzoekers van alle deelnemende faculteiten. Tot nu toe staan er tien dergelijke seminaries op de teller en het volgende is gepland voor december 2019. Kortom, het ICAV is op kruissnelheid.

Het ICAV-congres hanteert een vast stramien, met vaste rubrieken. De bedoeling is dat de toehoorder na afloop de aula verlaat met het gevoel dat hij of zij weer helemaal mee is in het aansprakelijkheids- en verzekeringsrecht, een grondiger kennis heeft van een aantal thema's, *food for thought* heeft gekregen en vooral ten volle beseft wat een mooie vakdomeinen het aansprakelijkheids- en verzekeringsrecht wel zijn.

Deze derde editie van het congres was de gelegenheid om een nieuwe traditie in te voeren en twee jonge leden van ICAV te vragen om een congresverslag te maken, waarmee dit verslagboek van start gaat. Christopher Borucki en Pieter Gillaerts hielden de pen vast voor deze primeur.¹ In dit congresverslag krijgt u

¹ Eerder gepubliceerd als: C. BORUCKI en P. GILLAERTS, “Verslag derde ICAV-congres op 7 december 2018 te Leuven”, *TPR* 2019, 415-421.

een boeiend en volledig overzicht van de bijdragen, met bijzondere aandacht voor de interactie tussen de sprekers en het publiek. Dankzij hen kunnen we het woord vooraf van dit boek deze keer dan ook kort houden.

De rubriek ‘actualia’ staat zoals steeds in het teken van de recentste ontwikkelingen in het aansprakelijkheids- en verzekeringsrecht. Hubert Bocken en Geert Jocqué verzorgen het luik aansprakelijkheidsrecht met daarin bijzondere aandacht voor het ontwerp tot herziening en codificatie van het buitencontractuele aansprakelijkheidsrecht, terwijl Caroline Van Schoubroeck toelichting geeft bij het verzekeringsrecht.

Wannes Buelens geeft in de rubriek ‘aanstormend talent’ een stand van zaken na vijf jaar werking van het Fonds Medische Ongevallen, met bijzondere aandacht voor het medisch ongeval zonder aansprakelijkheid.

Brecht Verkempinck behandelt aansluitend in de rubriek ‘bruggen naar andere rechtstakken’ de disproportionele schadevergoeding in het contractenrecht.

Ludo Cornelis geeft in de rubriek ‘stellingen en tegenspraak’ zijn visie op de ‘normalisering’ van bedrog.

Rafaël Jafferali sluit in de rubriek ‘over de taal- en landsgrenzen heen’ af met drie thema’s waarover de Franstalige en Nederlandstalige afdelingen van het Hof van Cassatie ogenschijnlijk verdeeld zijn, namelijk loondoorbetaling in het vrij onderwijs, de theorie van verlies van een kans en de theorie van het rechtmatige belang.

We danken alle sprekers, auteurs en de deelnemers voor hun gewaardeerde medewerking voor het welslagen van het congres en de interessante, leerrijke en bijwijlen ook uitdagende lectuur.

Veel leesplezier en hopelijk zien we elkaar (terug) bij de vierde editie van het ICAV-congres op 4 december 2020 in Antwerpen!

Ilse Samoy
Hoogleraar KU Leuven

Caroline Van Schoubroeck
Hoogleraar KU Leuven

INHOUD

| | |
|---|----|
| <i>Woord vooraf</i> | v |
| Trends en evoluties in het aansprakelijkheids- en verzekeringsrecht Verslag derde ICAV-congres op 7 december 2018 in Leuven Christopher BORUCKI en Pieter GILLAERTS | 1 |
| Actualia | 1 |
| Aanstormend talent | 5 |
| Bruggen naar andere rechtstakken | 6 |
| Stellingen en tegenspraak | 7 |
| Over de taal- en landsgrenzen heen | 9 |
| Tot slot | 9 |
| Samenloop en causaliteit in het Voorontwerp Buitencontractuele aansprakelijkheid Hubert BOCKEN | 11 |
| I. Inleiding | 11 |
| II. Het voorontwerp: algemeen | 11 |
| A. Historiek | 11 |
| B. Hercodificatie – Doelstellingen, resultaten en beperkingen | 14 |
| III. Samenloop | 17 |
| A. Uitgangspunt: cumulatieve toepassing van rechtsregels waar- van de toepassingsvoorwaarden vervuld zijn | 17 |
| B. Samenloop van contractuele en buitencontractuele aansprake- lijkheid: de benadeelde heeft in beginsel de keuze | 18 |
| C. Hulpverleners zijn onderworpen aan het buitencontractueel aansprakelijkheidsrecht, ook jegens de medecontractant van hun opdrachtgever | 22 |
| IV. Oorzakelijk verband | 25 |
| A. Algemeen | 25 |
| B. Feitelijke causaliteit: de oorzaak is een noodzakelijke voor- waarde voor de schade | 27 |
| 1. De <i>conditio sine qua non</i> -regel | 27 |
| 2. Beleidsmatige correctie: artikel 5.162, tweede lid | 29 |

| | | |
|----|---|----|
| 3. | Logische correctie: artikel 5.163 | 30 |
| C. | Pluraliteit van oorzaken – De equivalentieeler | 31 |
| 1. | Aansprakelijkheid <i>in solidum</i> is de regel. | 31 |
| 2. | Ertoe aanzetten een fout te begaan en helpen met dit doel: aansprakelijkheid <i>in solidum</i> | 32 |
| 3. | Gemeenschappelijke fouten: hoofdelijke aansprakelijkheid | 32 |
| 4. | Collectieve fouten: aansprakelijkheid <i>in solidum</i> met mogelijkheid tot tegenbewijs. | 33 |
| D. | Proportionele aansprakelijkheid in twee gevallen van causale onzekerheid | 34 |
| 1. | Het bewijs van causale verbanden algemeen | 34 |
| 2. | Proportionele aansprakelijkheid in plaats van vergoeding voor het verlies van een kans: artikel 5.158. | 35 |
| 3. | Proportionele aansprakelijkheid bij onzekerheid over de identiteit van de veroorzaker – Alternatieve causaliteit – Artikel 5.169. | 38 |
| E. | Vermindering van aansprakelijkheid bij fout van de bena- deelde: artikel 5.170 | 39 |

Recente ontwikkelingen in het aansprakelijkheidsrecht

| | | |
|------|---|----|
| | Geert JOCQUÉ | 43 |
| I. | Inleiding | 43 |
| II. | Het subjectief element van de fout | 43 |
| A. | Geen algemene vereiste | 43 |
| B. | Gronden van uitsluiting van aansprakelijkheid | 44 |
| C. | Minderjarigen en geestesgestoorden. | 47 |
| 1. | Minderjarigen | 47 |
| 2. | Geestesgestoorden | 48 |
| III. | Schade en schadeloosstelling | 50 |
| A. | Preventiekosten. | 50 |
| B. | Bijzondere kwetsbaarheid en vooraf bestaande toestand van de benadeelde | 51 |
| 1. | Bijzondere kwetsbaarheid van de benadeelde | 51 |
| 2. | Vooraf bestaande toestand van de benadeelde. | 51 |
| C. | Herstel in natura. | 52 |
| D. | Uitkeringen en voordelen ontvangen door de benadeelde of de aansprakelijke | 54 |
| 1. | Uitkeringen en voordelen ontvangen door de benadeelde. | 54 |
| 2. | Voordelen ontvangen door de aansprakelijke | 56 |
| E. | Verergering van de schade | 57 |
| F. | Vrije beschikking over de schadevergoeding. | 58 |
| G. | Bevel of verbod | 59 |

Recente ontwikkelingen in het verzekeringsrecht, met aandacht voor de hervormingsplannen

| | |
|---|----|
| Caroline VAN SCHOUBROECK | 61 |
| I. Inleiding | 61 |
| II. Wetgeving | 62 |
| A. Controle, verzekeringsdistributie en gedrag | 62 |
| 1. Controle op (her)verzekeringsondernemingen | 62 |
| 2. Verzekeringsdistributie en gevolmachtigde onderschrijvers | 63 |
| 3. Gedragsregels. | 65 |
| B. Verzekeringsovereenkomst. | 66 |
| 1. Rechtsbijstandsverzekering. | 67 |
| 2. Levensverzekeringen | 69 |
| a. Erfrecht: inbreng en inkorting | 69 |
| b. In gemeenschap gehuwden | 71 |
| c. Uitbetalingstermijnen. | 71 |
| d. Schuldsaldoverzekeringen | 72 |
| e. Slapende levensverzekeringen | 73 |
| f. Maximale technische rentevoet | 74 |
| 3. Verzekering BA privéleven | 74 |
| C. Verzekering en vergoeding verkeersongeval motorrijtuigen | 75 |
| 1. KB van 13 februari 1991. | 75 |
| 2. Aanhangwagens en toeristische miniatuurtreinsleep | 76 |
| 3. Wijzigingen WAM-wet | 77 |
| a. Verzekeringsplicht en toepassing WAM-wet | 78 |
| b. Waarborg aansprakelijkheid motorrijtuigen | 81 |
| c. Vergoedingsregeling zwakke weggebruiker | 82 |
| d. Vergoedingsregeling indien er geen aansprakelijke geïdentificeerd kan worden | 82 |
| 4. Minimumvoorwaarden verzekeringsovereenkomsten BA motorrijtuigen | 84 |
| III. Rechtspraak | 87 |
| A. IPR – Bevoegde rechter | 87 |
| B. Algemene bepalingen landverzekeringsovereenkomst | 89 |
| 1. Verzeekerbaar belang (art. 91 en 105 W.Verz. – art. 37 en 51 WLVO) | 89 |
| 2. Verzwijging en verzwaring (art. 58 en 81 W.Verz. – art. 5 en 26 WLVO) | 89 |
| 3. Begrip opzettelijk schadegeval (art. 62, eerste lid W.Verz. – art. 8, eerste lid WLVO) | 90 |
| 4. Verval van dekking (art. 65 W.Verz. – art. 11 WLVO) | 91 |
| 5. Combinatiepolis (art. 66 W.Verz. – art. 12 WLVO) | 93 |
| 6. Verjaring (art. 89 W.Verz. – art. 35 WLVO) | 94 |

| | | |
|-----|--|-----|
| 7. | Subrogatierecht van de indemnitare verzekeraar (art. 95 W.Verz. – art. 41 WLVO) | 94 |
| C. | Zaakverzekering | 95 |
| 1. | Vergoeding tegen nieuwwaarde | 95 |
| 2. | Bevoorrechte en hypothecaire schuldeisers | 96 |
| D. | Aansprakelijkheidsverzekering | 96 |
| 1. | Rechtstreekse vordering in BA-verzekering (art. 150 W.Verz.) . . | 96 |
| 2. | Tussenkost van de BA-verzekeraar in de rechtspleging (art. 153 W.Verz. – art. 89 WLVO) | 97 |
| E. | Motorrijtuigenverzekering | 98 |
| 1. | Strafrechtelijke sancties wegens niet-naleving verzekeringsplicht (art. 22 WAM-wet) | 98 |
| 2. | Waarborg BA | 98 |
| 3. | Vergoedingsregeling zwakke weggebruiker (art. 29bis WAM-wet) | 101 |
| IV. | Hervorming en codificatie verzekeringsrecht | 104 |
| A. | Historiek werkzaamheden | 104 |
| B. | Doelstellingen, structuur en inhoud | 105 |

Het medisch ongeval zonder aansprakelijkheid

| | | |
|------|---|-----|
| | Wannes BUELENS | 113 |
| I. | Inleiding | 113 |
| II. | Krachtlijnen van het begrip MOZA | 116 |
| A. | De causaliteitsvoorwaarden | 116 |
| B. | Verhouding met het aansprakelijkheidsrecht | 118 |
| 1. | Verhouding met de aansprakelijkheid van een zorgverlener . . | 118 |
| 2. | Verhouding met een aansprakelijke niet-zorgverlener | 121 |
| C. | Bijzondere vergoedingsvoorwaarden: abnormaliteitscriteria | 123 |
| 1. | Het vermijdbaarheidscriterium | 125 |
| a. | Analyse | 125 |
| b. | Een bewijslastverlichting om tegemoet te komen aan de gemeenrechtelijke bewijsproblemen | 130 |
| 2. | Het onvoorzienbaarheidscriterium | 133 |
| a. | Beoordeling op basis van het onverwachte karakter van het schadeverloop | 134 |
| b. | Beoordeling op basis van de relatieve ernst van de schade . | 142 |
| c. | Beoordeling op basis van de relatieve ernst van de schade moet worden afgewezen | 144 |
| III. | Besluit | 145 |

| | |
|--|-----|
| Disproportionele schadevergoedingen in het contractenrecht | |
| Brecht VERKEMPINCK | 147 |
| I. Probleemstelling | 147 |
| A. Wanprestaties | 147 |
| B. ... en hun risico op contractprijsoverstijgende schade | 148 |
| C. Impact op schadevergoeding? | 149 |
| II. Volledige schadevergoeding en vergoedingsmatiging | 150 |
| A. Volledige schadevergoeding | 150 |
| 1. Algemeen principe | 150 |
| 2. Positief belang | 152 |
| 3. Potentieel zware impact | 160 |
| B. Matiging in het licht van de contractprijs? | 161 |
| 1. Amerikaans recht | 161 |
| 2. Belgisch recht | 165 |
| 3. Unierecht | 169 |
| III. Gemeenrechtelijke matigingstechnieken? | 172 |
| A. Voorzienbaarheidslimiet | 173 |
| 1. Situering | 173 |
| 2. Historische techniek: onvoorzienbaarheid van extrinsieke schade | 180 |
| 3. Amerikaanse techniek: verlaging van onvoorzienbaarheidsdrempel | 183 |
| 4. Internationale techniek: flexibele invulling van onvoorzienbaar schadetype | 184 |
| 5. Teleologische techniek: correctie vanuit contractuele risicoverdeling | 185 |
| 6. Inventieve techniek: inbedding van zuivere matigingsgrond .. | 187 |
| B. Procesrechtelijke technieken | 190 |
| 1. Ambtshalve inkorting tot kansschade | 190 |
| a. Causaliteit en kansschade | 190 |
| b. Klassiek beschikkingsbeginsel | 192 |
| c. Modern beschikkingsbeginsel | 194 |
| d. Wijze van tempering van disproportionele schadevergoedingen | 197 |
| 2. Bewijsbeoordeling | 199 |
| C. Causaliteit | 200 |
| 1. Indirectheidslimiet | 200 |
| 2. Causaliteitsdoorbrekende slachtofferfout | 203 |
| 3. Nieuwe causaliteitsleer | 205 |
| IV. Conclusie | 207 |

| | |
|--|-----|
| Lang leve het bedrog! Hoe het (aansprakelijkheids)recht bedrog, geweld, misbruik en ongeoorloofdheid aanmoedigt | |
| Ludo CORNELIS | 209 |
| I. Inleiding | 209 |
| II. Welkom in de wonderlijke wereld van het bedrog | 210 |
| III. Rechtsregelontwijking en, in het bijzonder, fiscale “optimalisatie” als bedrieglijk en derhalve ongeoorloofd gedrag | 216 |
| IV. Bedrog: het nieuwe normaal (?) | 217 |
| V. Waar het misloopt | 224 |
| VI. Het betere antwoord van recht en rechtsbedeling? | 229 |
| VII. Beterschap op komst? | 237 |
| | |
| La frontière linguistique est-elle soluble dans le droit de la responsabilité ? Trois questions qui ont divisé les chambres de la Cour de cassation | |
| Rafaël JAFFERALI | 245 |
| I. Introduction | 245 |
| II. Le recours propre de la Communauté en matière d’enseignement subventionné. | 246 |
| III. La théorie de la perte d’une chance. | 250 |
| IV. La légitimité du dommage réparable | 259 |
| V. Conclusion : une différence de culture ? | 266 |