

**Beweiserleichterungen im
Arzthaftungsprozess**

Prof. Dr. iur. Hardy Landolt LL.M.

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

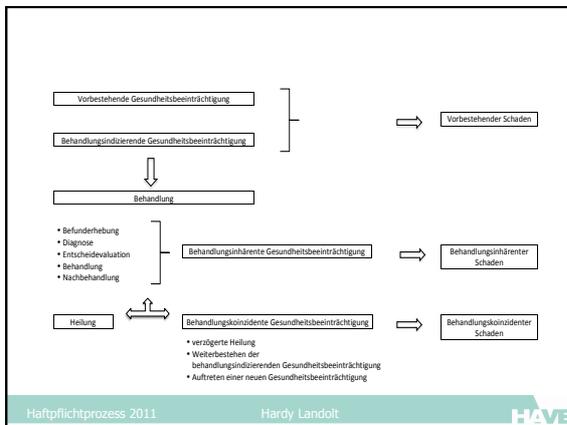
Inhaltsübersicht

- Phänomenologie des Behandlungsschadens
- Beweispflicht des Patienten für haftungsbegründende Tatsachen
- Anspruch des Patienten auf Beweiserleichterungen
- Beweiserleichterungen

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

**PHÄNOMENOLOGIE DES
BEHANDLUNGSSCHADENS**

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**



BEWEISPFICHT DES PATIENTEN FÜR HAFTUNGSBEGRÜNDEnde TATSACHEN

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt HAVE

Haftungsbeweis

- Patient hat alle haftungsbegründende Tatsachen zu beweisen und trägt die Beweislast (ZGB 8)
- Der Beweis umfasst:
 - Haftungsbeweis
 - Schadensbeweis
 - Kausalitätsbeweis
- Allgemeine Beweisregeln gelten

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt HAVE

Beweisrechtliche Stellung

- genuin beweisrechtliche Benachteiligung des Patienten
 - vorübergehende Bewusstlosigkeit
 - kein medizinisches Fachwissen
 - Abhängigkeit von ärztlicher Dokumentation
 - hohe Prozesskosten

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

ANSPRUCH DES PATIENTEN AUF BEWEISERLEICHTERUNGEN

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Beweiserleichterungsanspruch

- kein expliziter gesetzlicher Beweiserleichterungsanspruch
- Besteht ein verfassungsmässiger Beweiserleichterungsanspruch?
 - Bundesgericht schweigt
 - Bundesverfassungsgericht bejaht einen verfassungsmässigen Beweiserleichterungsanspruch
 - BVerfG 2 BvR 878/74 = NJW 1979, 1925

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

BEWEISERLEICHTERUNGEN

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Beweiserleichterungen

- Rechtsgrundlage
 - materiell-rechtliche Beweiserleichterung
 - Verschuldensvermutung (OR 97 I)
 - prozess-rechtliche Beweiserleichterung
 - Beweisvereitelung
- Inhalt
 - Reduktion der Beweispflicht
 - Herabsetzung des Beweismasses
 - Beweislastumkehr
 - erst bei offenem Beweisergebnis (4A_48/2010 E. 7.5.2)

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

REDUKTION DER BEWEISPFICHT

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Reduktion der Beweispflicht

- Reduktion der Beweispflicht aus prozessualen Gründen
 - Anwendung des Untersuchungsgrundsatzes (ZPO 55 II)
 - richterliche Fragepflicht (ZPO 56)
- reduzierte Beweispflicht beim Schadensbeweis
 - unbezifferte Forderungsklage (ZPO 85)
 - richterliche Schadensschätzung (OR 42 II)

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Reduktion der Beweispflicht

- reduzierte Beweispflicht beim Kausalitätsbeweis
 - Nachweis einer Teilkausalität genügt
 - keine Beweispflicht des Patienten für sog. Reserveursachen
 - Reserveursache, die den Arzt betrifft
 - hypothetische Einwilligung
 - Reserveursache, die den Patienten betrifft
 - Vorzustand

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

HERABSETZUNG DES BEWEISMASSES

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Herabsetzung des Beweismasses

- drei Beweismasse
 - annähernde Sicherheit
 - überwiegende Wahrscheinlichkeit
 - Blosses Glaubhaftmachen
- Grundsätzlich gilt als Regelbeweismass das Beweismass der annähernden Sicherheit

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Herabsetzung des Beweismasses

- Herabsetzung des Regelbeweismasses
 - im konkreten Einzelfall
 - Beweisnot, nicht bloss Beweisschwierigkeit (BGE 130 III 321 E. 3.2)
 - nicht zusätzlich: rechtsmissbräuchliches Verhalten der Gegenpartei (so BGer 4C.307/2006 E. 3.1)
 - Beweismass der überwiegenden Wahrscheinlichkeit gilt ganz allgemein für den natürlichen Kausalzusammenhang
 - BGE 133 III 462 E. 4.4.2

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Herabsetzung des Beweismasses

- Beweismass im Arzthaftungsprozess
 - Beweismass der überwiegenden Wahrscheinlichkeit gilt auch beim Haftungsbeweis
 - BGer 4C.378/1999 E. 6.3, 7.4 und 9
 - Unterschreitung des Beweismasses der überwiegenden Wahrscheinlichkeit
 - BGer 4A_48/2010 E. 7.5.2
 - unklar, welche Verallgemeinerungen diese Urteile zulassen

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

BEWEISLASTUMKEHR

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Beweislastumkehr beim Haftungsbeweis

- objektive Widerrechtlichkeit
 - Erfolgsunrecht
 - Rechtsgutbeeinträchtigung indiziert Widerrechtlichkeit
 - Verhaltensunrecht
 - Sorgfaltspflichtverletzung indiziert Widerrechtlichkeit
- Unklarheit im Arzthaftungsprozess
 - aktives Verhalten: Erfolgsunrecht
 - Vertragshaftung und Unterlassungen: Verhaltensunrecht

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Beweislastumkehr beim Haftungsbeweis

- behandlunginhärente Gesundheitsbeeinträchtigung
 - Haftungsvermutung
 - Arzt muss Aufklärung und Einwilligung nachweisen
 - eventuell Nachweis einer hypothetischen Einwilligung oder eines anderen Rechtfertigungsgrundes

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

**Beweislastumkehr beim
Haftungsbeweis**

- **behandlungskoinzidente Gesundheitsbeeinträchtigung**
 - Ursache behandlungskoinzidenter Gesundheitsbeeinträchtigungen können Fehler oder ein verwirklichtes Behandlungsrisiko sein
 - unklare Antwort des Bundesgerichts
 - Haftungsvermutung bei Spritzeninfektion (BGE 120 II 248 E. 2c)
 - keine Verallgemeinerungsfähigkeit (BGer 4C.53/2000 E. 2b)
 - keine Haftungsvermutung bei Nervdurchtrennung (BGE 133 III 121 E. 3.2 ff.)

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

**Beweislastumkehr beim
Haftungsbeweis**

- **behandlungskoinzidente Gesundheitsbeeinträchtigung**
 - Haftungsvermutung, wenn ein vom Arzt absolut beherrschbares Risiko eine behandlungskoinzidente Gesundheitsbeeinträchtigung zur Folge hat
 - voll beherrschbare Risiken
 - Organisation
 - Handhabung von Geräten und Materialien
 - Hygiene

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

**Beweislastumkehr beim
Kausalitätsbeweis**

- Grundsätzlich systemfremd im Haftungsrecht (BGE 132 III 715 E. 3.2.2)
- Kausalitätsvermutungen zu Gunsten des Patienten
 - Bundesgericht: kein Bedarf, da Reduktion des Beweismasses und richterliche Beweiswürdigung in der Regel genügen
 - BGer 4C.378/1999 E. 6.3, 7.4 und 9
 - BGer 4A_48/2010 E. 7.5.2

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Beweislastumkehr beim Kausalitätsbeweis

- Kausalitätsvermutungen zu Gunsten des Patienten
 - Rechtssicherheit verlangt nach einer klaren Regelung
 - Deutsches Recht bejaht Kausalitätsvermutung bei nachgewiesenen groben Sorgfaltspflichtverletzungen

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**

Besten Dank für Ihre Aufmerksamkeit

Folien verfügbar unter www.hardy-landolt.ch

Haftpflichtprozess 2011 Hardy Landolt **HAVE**
