

**UDSKRIFT
AF
ØSTRE LANDSRETS DOMBOG**

D O M

Afsagt den 20. januar 2017 af Østre Landsrets 24. afdeling
(landsdommerne Peter Thønnings, Mikael Sjöberg og Ole Dybdahl).

24. afd. nr. B-1561-16:

A

(advokat Thomas Stigaard Hansen)

mod

Ankenævnet for Patienterstatningen

(Kammeradvokaten v/advokat Inge Houe)

Næstved Rets dom af 20. juni 2016 (BS 16-415/2014) er anket af

A

med påstand som for byretten om, at Ankenævnet for Patienterstatningen skal
anerkende, at den dødbringende kræftsygdom, som blev overført til hendes moder,

B

ved en lungetransplantation den 8. august 2011, er en dækningsberettiget skade efter § 20, stk. 1, nr. 4, i lov om klage- og erstatningsadgang inden for sundhedsvæsenet.

Indstævnte, Ankenævnet for Patienterstatningen, har påstået stadfæstelse, og har tillige
kæret dommens bestemmelse om sagsomkostninger.

Ankesagen er behandlet skriftligt, jf. retsplejelovens § 387, og parterne har for landsretten
gentaget deres anbringender for byretten og procederet i overensstemmelse hermed.

Landsrettens begrundelse og resultat

Der er mellem parterne enighed om, at B afgik ved døden som følge af, at hun i forbindelse med transplantation af nye lunger blev påført en alvorlig kræftsygdom.

Efter lov om klage- og erstatningsadgang inden for sundhedsvæsenet § 20, stk. 1, nr. 4, skal der ved vurderingen af, om B's skade er mere omfattende, end hvad hun som patient med rimelighed må tåle, tages hensyn til dels skadens alvor, dels hendes sygdom og helbredstilstand i øvrigt samt til skadens sjældenhed og mulighederne for i øvrigt at tage risikoen for dens indtræden i betragtning.

Dommerne Peter Thønnings og Ole Dybdahl udtaler:

Ved vurderingen efter denne bestemmelse skal det efter vores opfattelse på den ene side indgå, at B den 8. november 2011 afgik ved døden som følge af den kræftsygdom, som hun var blevet påført ved transplantation af nye lunger fra en donor, som havde ikke-erkendt kræft. Det må imidlertid på den anden side tages i betragtning, at B led af en alvorlig og svært invaliderende lungesygdom, som, hvis den var forblevet ubehandlet, overvejende sandsynligt ville have medført døden inden for 1-2 år. Transplantation var således yderst nødvendig livsforlængende behandling. Hertil kommer, at en dobbeltsidig lungetransplantation i sig selv er et omfattende og risikobetinget indgreb med en kendt høj risiko for at dø i forbindelse med operationen.

Vi finder efter en samlet bedømmelse, at der ikke er et sådant misforhold mellem skaden og grundlidelsen, at betingelserne for erstatning efter lov om klage- og erstatningsadgang inden for sundhedsvæsenet § 20, stk. 1, nr. 4, er opfyldt. Det kan ikke føre til et andet resultat, at risikoen for komplikationer i form af overførsel af en kræftsygdom fra organdonoren i forbindelse med behandlingen måtte anses for ringe, eller at to patienter, som har modtaget nyrer fra den samme organdonor, er blevet tilkendt erstatning for påført kræftsygdom.

Dommer Mikael Sjöberg udtaler:

Jeg lægger til grund, at B ved en i øvrigt velgennemført lunge-transplantation blev påført en uhelbredelig, aggressiv kræftsygdom, som efter få måneder

medførte døden. Operationen, der i sig indebar en kendt risiko, var nødvendig som livsforlængende behandling.

Efter Retslægerådets besvarelse af spørgsmål 2 lægger jeg til grund, at ^{B's} overlevelseschance bedømt på 5 år var ca. 70 %, og at hendes chance for at overleve mere end 10 år ville være mellem 36-50 % uden kræft i donororganerne. Der er ifølge Rådet ingen holdepunkter i de lægelige akter for, at hun ikke ville have haft et vellykket behandlingsforløb, når der bortses fra den overførte bløddelscancer. Efter sagens øvrige lægelige udtalelser må det endvidere lægges til grund, at den påførte skade er meget sjælden og ikke bør forventes ved en lungetransplantation.

Herefter anser jeg den alvorlige kræftsygdom, som medførte døden, for mere omfattende, end hvad ^B med rimelighed måtte tåle, og jeg vil derfor tage appellantens påstand til følge.

Der afsiges dom efter stemmeflertallet, således at byrettens dom stadfæstes.

^A skal betale sagsomkostninger for begge retter til Ankenævnet for Patienterstatningen med 62.500 kr. Beløbet omfatter udgifter til advokatbistand inkl. moms. Ved fastsættelsen af dette beløb er der ud over sagens værdi taget hensyn til sagens udfald og omfang, samt at sagen har været behandlet skriftligt for landsretten.

T h i k e n d e s f o r r e t :

Byrettens dom stadfæstes.

I sagsomkostninger for begge retter skal ^A betale 62.500 kr. til Ankenævnet for Patienterstatningen.

Det idømte skal betales inden 14 dage efter denne doms afsigelse.

Sagsomkostningerne forrentes efter rentelovens § 8 a.

(Sign.)

Helle Spenner
sektionsleder