**צ'ק ליסט רשלנות רפואית**

1. השאלות המרכזיות:
2. העוולות השונות (אחריות חמורה: מוצרים פגומים, היזק ע"י כלב. מוחלטת (לא צריך קש"ס): פלת"ד, חוק בטיחות בעבודה, חוקים והסדרים ספציפיים)
3. הנתבעים השונים
4. אחריות אישית ושילוחית לחלונות הגבוהים

* עשויות להיות עוד שאלות שיעלו מהקייס.

1. ס' 35 ו36 לפקודת הנזיקין, רשלנות.
2. ס' 23 לפקודת הנזיקין, תקיפה במחדל. בייניש, דעקה (לא נמסר מידע על הטיפול \ על התוצאה \ הטיפול שניתן שונה באופן מהותי מזה שהוסכם), דעת יחיד.
3. יסודות הרשלנות לפי חלק 1 (מודל ברק, ועקנין):

* חובה מושגית (חוזה, 37, שכנות) – צפיות טכנית + נורמטיבית. (שכנות – קונטרום)
* חובה קונקרטית – צפיות טכנית + נורמטיבית ושיקולי מדיניות.
* התרשלות – קביעת הפעולות הרשלניות. (סבירות בהתאם למקצוע, דורנר בפס"ד חמד).
* הפרת חובת הזהירות –
* מה הייתה ההתרשלות? ברפואית - ס' 13 לחוק זכויות החולה (קבלת הסכמה מדעת, פס"ד שטיינר) \ ס' 13ג' (בחירה בין חלופות) \ ס' 5 (טיפול רפואי נאות).
* לרנד הנד \ איזון אינטרסים. (פס"ד חמד)
* נזק + ראשי נזק.
* קש"ס לפי מבחן האלמלא.
* קש"ס משפטי לפי מבחן הצפיות – בן שמעון, צפיות לסוג הנזק, לא להיקפו.
* הגנות:

1. ס' 68 לפקודת הנזיקין – אשם תורם.
2. ס' 64(2) לפקודת הנזיקין – גורם זר מתערב \ ריחוק נזק.
3. הודעת צד ג \ תביעת שיפוי.
4. ס' 24(8), הגנת תו"ל.
5. בייסקי בפס"ד קוהרי – רופא עשוי לטעות, לא כל טעות מהווה רשלנות + יש לאפשר שיקול דעת לרופאים.
6. הקטנת נזק גנזך נ' אריה

* סיכויי התביעה.

1. נקודות נוספות:

* אחריות אישית למעביד - ידוע שהעובד עשה פאשלות, לא היו צריכים לחתום איתו חוזה (קיטן נ' וייס).
* דוקטרינת הנזק הראייתי – ס' 41 להיפוך הנטל. מבחנים: ידע (תמיד לרופא ולבי"ח), שליטה (גם אצלם), קיימת יותר התרשלות מלא קיימת. (פס"ד קוהרי ופארי נ' קופר).
* לעתים אין צורך בהיפוך הנטל גם כשאין ראיות, כאשר התובע עבר את מאזן ההסתברויות גם בלעדיו (פאר נ' קופר).
* חלוקת אחריות בין מעוולים – ס' 11 למעוולים ביחד, ס' 84 לפי אשם מוסרי.
* יש לבחון גולגולת דקה (לאון נ' רינגר), וריחוק נזק (ס' 76(א) לפקודה).
* על הרופא החובה לתת הסבר על הסיכונים והסיכויים העיקריים פס"ד בר חי.

גישות להרתעה:

* קוז – בסיס לקלברזי, בחינה מה מבין הפעולות מביאה יותר תועלת.
* קלברזי – מונע הנזק הזול, לפי משטר אחריות מוחלטת.
* פוזנר – מבוסס על משטר של אשם – רשלנות. מוסיף לאשם שבלרנד הנד אשם תורם. תוחלת הנזק מחושבת לפי ממוצע \* הסתברות התממשותו, מולם עלויות המניעה.

גישות לצדק מתקן:

* הגישה האריסטוטולית – מתבסס על אשם, 3 פרמטרים: המזיק ישלם, הניזוק יפוצה והפיצוי יהיה בגובה הנזק.
* מאזן סיכונים – פלטשר, מתבסס על צדק מתקן. מי שיוצר יותר סיכון – ישלם.

גישות לצדק חלוקתי:

* פמינזם כגישה חלוקתית – נסלי ברנדר. יש להשתמש בדיני הנזיקין בשביל למגר את האפליה בשכר בין גברים לנשים במשק. נשים – 8, גברים – 10, סהכ 18. כל אחד 9.