|  |  |
| --- | --- |
| ZenithgebouwKoning Albert II-laan 371030 BRUSSELwww.vaph.be | INFONOTA |
| Gericht aan: alle vergunde zorgaanbieders |
| 11 december 2017 |
| 2110/WS/2017 |
|  |
| Contactpersoon | Juridisch Team |
| E-mail | wettelijkesubrogatie@vaph.be |
| Telefoon | 02 225 84 67 |
| Bijlagen | / |
|  |
| De toepassing van het cumulverbod vanaf 2018 |
|  |

1. Probleem- en doelstelling

Op 1 januari 2018 wijzigt de regelgeving over de toepassing van het cumulverbod. Deze infonota vervangt dan ook de omzendbrief van 19 oktober 2009.

Het **cumulverbod** betekent dat het Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap (VAPH) geen tussenkomst mag geven wanneer de persoon met een handicap al een schadeloosstelling krachtens een ander wettelijk stelsel heeft gekregen voor dezelfde schade en op grond van dezelfde handicap. Het VAPH dient wel het verschil bij te passen indien de schadeloosstelling krachtens het ander wettelijk stelsel lager is dan de tussenkomst van het VAPH. Dit is de **verschilregel**.

Het cumulverbod en de verschilregel zijn vastgelegd in artikel 14 van het Decreet van 7 mei 2004 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap.

Een nieuw uitvoeringsbesluit, van toepassing vanaf 1 januari 2018, zal het cumulverbod en de verschilregel gevoelig vereenvoudigen. Het Besluit van de Vlaamse Regering van 27 november 2015 tot vaststelling van de regels voor het bepalen van een bedrag voor bewijsbare uitgaven en een bedrag voor niet-bewijsbare uitgaven in het kader van de toepassing van het cumulverbod en de verschilregel wordt vanaf 1 januari 2018 opgeheven.

De bedoeling van de nieuwe regeling is tweevoudig.

1. De administratieve last voor zowel de persoon met een handicap als het VAPH verminderen;

2. Een uniforme toepassing voor personen die een éénmalige schadeloosstelling hebben gekregen en de personen die een periodieke schadeloosstelling ontvangen.

# 2. Enkele begrippen

Aangezien deze infonota de volledige omzendbrief van 19 oktober 2009 vervangt, worden ook de algemene principes nog eens uitgelegd.

## 2.1. De tussenkomsten van het VAPH zijn ’residuair’ (aanvullend) van aard

Dit betekent dat de persoon met een handicap eerst zijn aanspraak moet laten gelden ten aanzien van de andere partij die krachtens een andere wetgeving de persoon met een handicap moet vergoeden.

Die andere wetgeving kan bijvoorbeeld artikel 1382 van het Burgerlijk Wetboek, art. 29bis van de wet betreffende de verplichte aansprakelijkheidsverzekering inzake motorrijtuigen, de arbeidsongevallenwetgeving of de wetgeving inzake beroepsziekten zijn.

De partij die de schade moet vergoeden zal vaak een verzekeringsmaatschappij zijn, maar het kan ook gaan om een fonds of in sommige gevallen een natuurlijk persoon.

De persoon met een handicap moet er rekening mee houden dat hij aan de tegenpartij een vergoeding vraagt voor de volledige toekomstige kost van zijn zorg en ondersteuning, inclusief de zorg en ondersteuning waarvoor het VAPH kan tussenkomen.

Een belangrijk moment in de schaderegeling is het (minnelijk of gerechtelijk) deskundigenonderzoek. De aangestelde deskundige zal nagaan wat de schade is die de persoon met een handicap heeft opgelopen en op grond van zijn bevindingen zal later de schadenota worden opgesteld of zal de rechter bepalen welke schade er vergoed moet worden. De deskundige zal echter enkel antwoorden op aan hem gestelde vragen.

Het is hier dus van groot belang dat ook de zorg en ondersteuning waarvoor de persoon met een handicap een persoonsvolgend budget ontvangt, in kaart wordt gebracht.

Het juridisch team van het VAPH volgt de schaderegeling op samen met de raadsman van de persoon met een handicap en verleent daarbij ook advies over de te verwachten kost van de toekomstige ondersteuning. De hoogte van het persoonsvolgend budget kan hierbij richtinggevend zijn.

Het gebeurt soms dat een raadsman of een verzekeringsmaatschappij zich rechtstreeks tot een vergunde zorgaanbieder richt om informatie in te winnen rond de kostprijs van de zorg en ondersteuning. Het is in dergelijke situaties aan te raden om deze personen door te verwijzen naar het juridisch team van het VAPH. Het schadedossier wordt immers door hen opgevolgd. Wanneer u toch informatie zou geven, dan vragen wij om ook de organisatiegebonden kosten, die thans 25,35% bedragen van het persoonsvolgend budget, bij het persoonsvolgend budget te rekenen. Deze kosten maken immers integraal deel uit van de totale ondersteuningskost.

## 2.2. Wettelijke subrogatie

In sommige gevallen kunnen procedures tussen slachtoffers en verzekeringsmaatschappijen jaren aanslepen, met als gevolg dat het slachtoffer lang moet wachten op een schadeloosstelling.

Om dit te vermijden voorziet artikel 14 van voormeld decreet dat het VAPH in afwachting van een definitieve schadevergoeding, een tussenkomst kan geven aan de persoon met een handicap.

Het VAPH treedt vervolgens ten belope van deze tussenkomst, in de rechten en rechtsvorderingen van de persoon met een handicap en vraagt haar tussenkomst terug van de verzekeringsmaatschappij. Dit is wat we verstaan onder ‘**wettelijke subrogatie’**.

Het wettelijk subrogatierecht is van toepassing zolang de persoon met een handicap nog geen definitieve schadeloosstelling heeft gekregen van de verzekeringsmaatschappij.

De nieuwe regeling van kracht vanaf 2018 verandert dus niets aan de uitvoering van de wettelijke subrogatie. Is de persoon met een handicap in afwachting van een schadeloosstelling, dan geeft het VAPH een volledige tussenkomst, waarna deze tussenkomst wordt teruggevorderd van de tegenpartij.

## 2.3.Cumulverbod en verschilregel

### 2.3.1. Principe

Naast een wettelijk subrogatierecht omvat artikel 14 van voormeld decreet tevens een cumulverbod. De termen ‘wettelijke subrogatie’ en ‘cumulverbod’ worden vaak door elkaar gebruikt. Vaak spreekt men in het algemeen over ‘wettelijke subrogatie’, ook als men het cumulverbod bedoelt of de gehele regeling van artikel 14 van voormeld decreet. Juridisch zijn het twee verschillende rechtsfiguren, doch ze zijn wel elkaars spiegelbeeld.

Het cumulverbod betekent dat het VAPH geen tussenkomst mag geven aan de persoon met een handicap indien hij reeds is vergoed voor dezelfde schade en op grond van dezelfde handicap op grond van een ander wettelijk stelsel. Wanneer de schadeloosstelling lager is dan de tussenkomst van het VAPH, dan zal het VAPH het verschil bijpassen.

Hier bevinden we ons in de fase dat de persoon met een handicap een definitieve schadeloosstelling (door dading of rechterlijke uitspraak) heeft gekregen van de verzekeringsmaatschappij. De persoon met een handicap kan hierna enkel maar terecht bij het VAPH voor hetgeen niet is vergoed door de verzekeringsmaatschappij. We herinneren er nog even aan dat hij zijn aanspraak moet laten gelden ten aanzien van de verzekeringsmaatschappij. Hij moet dus daadwerkelijk een schadeloosstelling vragen voor hulp van derden of ondersteuning door een (al dan niet vergunde) zorgaanbieder.

Een eerste belangrijk punt is dat het cumulverbod enkel betrekking heeft op de schadeloosstelling die gelijkaardige schade dekt als de tussenkomst van het VAPH.

Dit betekent dat het VAPH het cumulverbod niet kan toepassen op schadeloosstellingen voor bijvoorbeeld inkomensverlies of morele schade.

Het cumulverbod wordt enkel toegepast op de schadeloosstelling voor hulp van derden, huishoudschade op ondersteuning door een (al dan niet vergunde) zorgaanbieder. Belangrijk hierbij is dat de omschrijving die de partijen aan een schadeloosstelling hebben gegeven niet doorslaggevend is, wel de werkelijke schade die de schadeloosstelling beoogt te vergoeden.

Een schadeloosstelling kan de vorm aannemen van een éénmalig kapitaal of een jaarlijks of maandelijkse (periodiek herzienbare) vergoeding.

In de arbeidsongevallenwetgeving en de wetgeving inzake beroepsziekten wordt de schadevergoeding hulp van derden altijd uitgekeerd onder de vorm van een (jaarlijks of maandelijkse) periodieke vergoeding.

In de schadegevallen op grond van art 1382 BW of art. 29bis WAM –wet wordt de vorm waaronder de schadeloosstelling wordt uitgekeerd overeengekomen tussen het slachtoffer en de verzekering of in voorkomend geval door de rechter. Vaak keert men één kapitaal uit aan de persoon met een handicap, onder andere berekend op grond van de levensverwachting van het slachtoffer. In sommige gevallen wordt de schadeloosstelling uitgekeerd onder de vorm van een periodiek herzienbare rente.

Een periodiek herzienbare rente biedt het voordeel dat deze rente na een bepaalde tijd kan herzien worden en eventueel aangepast aan de kost van de gewijzigde zorgnood. Een ander voordeel van de rente is dat het slachtoffer zijn schadevergoeding niet in één keer kan opmaken. De persoon met een handicap heeft hier echter niet meteen de volledige schadeloosstelling tot zijn beschikking.

### Beide vergoedingssystemen hebben dus voor-en nadelen.

### 2.3.2. Toepassing cumulverbod en verschilregel vanaf 2018

**A. Uniforme toepassing bij kapitaal of periodieke vergoeding**

De wijze waarop het cumulverbod wordt toegepast zal vanaf 2018 voor iedereen gelijk zijn, los van het feit of de persoon met een handicap een éénmalige schadeloosstelling heeft gekregen dan wel een periodieke vergoeding ontvangt.

De schadeloosstelling zal steeds jaarlijks in mindering worden gebracht van de tussenkomst van het VAPH voor zorg en ondersteuning. Aangezien de meerderjarigen thans allemaal overgestapt zijn naar het systeem van de persoonsvolgende financiering, zal de tussenkomst van het VAPH meestal een persoonsvolgend budget (PVB) zijn.

**B. Periodieke vergoeding**

Voor personen die een periodieke vergoeding ontvangen zal deze schadeloosstelling worden berekend op jaarbasis. Indien iemand een maandelijkse vergoeding ontvangt, dan zal deze vergoeding vermenigvuldigd worden met twaalf, en vervolgens in mindering worden gebracht van de tussenkomst van het VAPH.

**C. Omzetting éénmalige schadeloosstelling naar jaarlijkse lijfrente**

Voor personen die een éénmalige schadeloosstelling hebben ontvangen, zal het VAPH deze schadeloosstelling omzetten naar een jaarlijkse lijfrente. De omzetting zal gebeuren rekening houdende met de verwachte levensduur van de persoon met een handicap, overeenkomstig de sterftetafels van het Federaal Planbureau. De omzettingscoëfficiënten zullen als bijlage integraal worden toegevoegd aan het Besluit van de Vlaamse Regering.

Daarna zal deze jaarlijkse schadeloosstelling, net als bij een periodieke vergoeding, in mindering worden gebracht van de tussenkomst van het VAPH.

**D. 80% van de schadeloosstelling**

Het cumulverbod wordt niet toegepast op de volledige jaarlijkse schadeloosstelling, maar op 80% van dit bedrag. Dit geldt voor zowel de omgezette éénmalige schadeloosstelling als de periodieke schadeloosstelling.

Het is immers mogelijk dat de persoon met een handicap andere uitgaven voor hulp van derden heeft, waarvoor het VAPH geen tussenkomst geeft. De bewijsbare en niet-bewijsbare uitgaven vervallen. Dit betekent dat de persoon met een handicap geen bewijsstuk met betrekking tot zijn uitgaven voor hulp van derden meer moet bijhouden, teneinde de uitputting van zijn schadeloosstelling voor hulp van derden te staven. Deze administratieve last valt dus weg.

**E. Voorbeelden**

**- Periodieke vergoeding**

Een vrouw van 34 jaar werd het slachtoffer van een arbeidsongeval. Ze ontvangt een driemaandelijkse vergoeding voor hulp van derden ten belope van 4.500 euro. Ze heeft recht op een persoonsvolgend budget van 40.000 euro.

Haar schadevergoeding voor hulp van derden op jaarbasis bedraagt 4.500 euro x 4= 18.000 euro.

80% van haar schadevergoeding op jaarbasis is 14.400 euro. Dit wordt in mindering gebracht van haar persoonsvolgend budget. Zo houdt ze nog een persoonsvolgend budget over van 25.600 euro.

Dit mag zij inzetten rekening houdend met de regels die voor iedereen gelden die een persoonsvolgend budget ontvangen. Zij mag dit dus inzetten in voucher of cash.

Indien ze meer zorg en ondersteuning wenst in te kopen, dan zal ze een overeenkomst moeten afsluiten met een (al dan niet vergunde) zorgaanbieder. Deze overeenkomst valt buiten de regeling van het persoonsvolgend budget, en kan dan ook niet via een voucher worden ingekocht. Dit is het gevolg van de verschilregel. Het VAPH mag enkel het verschil tussen de schadeloosstelling en het persoonsvolgend budget betalen. De rest dient de persoon met een handicap in te kopen met haar schadeloosstelling.

**- Eénmalige schadeloosstelling**

Een man is het slachtoffer van een verkeersongeval met een verantwoordelijke derde en heeft ten gevolge van dit ongeval een éénmalige vergoeding voor toekomstige kosten voor hulp van derden gekregen ten belope van 1.000.000 euro. Op het moment van het afsluiten van de schaderegeling is hij 35 jaar. Het persoonsvolgend budget van deze persoon bedraagt 50.000 euro.

Volgens de gehanteerde sterftetafels heeft deze persoon een levensverwachting van 50,22 jaar. Dit komt overeen met een omzettingscoëfficiënt van 31,50 euro.

1.000.000 euro/31,50 = 31.746,03 euro lijfrente per jaar.

Van de bekomen jaarlijkse lijfrente wordt het cumulverbod toegepast op 80%. Dit betekent dat het cumulverbod wordt toegepast 25.396, 82 euro.

Het persoonsvolgend budget van 50.000 euro wordt verminderd met 25.396, 82 euro. Zo heeft deze persoon nog recht op een persoonsvolgend budget van 24.603, 18 euro. Indien hij meer zorg en ondersteuning wenst in te kopen, dan zal hij een overeenkomst moeten afsluiten met een (al dan niet vergunde) zorgaanbieder.

Het cumulverbod wordt dus zowel voor een éénmalige schadeloosstelling als voor een periodieke schadeloosstelling op dezelfde manier toegepast.

**F. Overgangsregeling**

Voor de personen met een éénmalige schadeloosstelling wordt de volgende overgangsregeling voorzien.

Vóór 2018 mocht het VAPH geen tussenkomst verlenen, tot de éénmalige schadeloosstelling volledig was uitgeput. Er konden twee soorten uitgaven in mindering worden gebracht:

- Bewijsbare uitgaven: Uitgaven voor hulp van derden aan de hand van bewijsstukken;

- Niet-bewijsbare uitgaven: Een forfaitair bedrag dat automatisch door het VAPH in mindering werd gebracht.

In principe mocht het VAPH geen tussenkomsten geven tot de uitputting van de schadeloosstelling. In het oude subsidiesysteem was het niet zo evident dat de gebruiker zomaar buiten het VAPH om een plaats innam en zelf betaalde zonder tussenkomst van het VAPH. Daarom kon de gebruiker met het VAPH een overeenkomst afsluiten, op grond waarvan het VAPH toch de ondersteuning betoelaagde. De gebruiker diende dan wel jaarlijks de kost van zijn ondersteuning terug te betalen aan het VAPH. Vanaf 2018 zal het persoonsvolgend budget echter rechtstreeks verminderd worden met de schadeloosstelling. De persoon met een handicap heeft de mogelijkheid om met de (al dan niet vergunde) zorgaanbieder zelf ene overeenkomst af te sluiten voor het gedeelte van de zorg en ondersteuning waarvoor het VAPH geen persoonsvolgend budget geeft. Dit is een zuivere toepassing van het cumulverbod, op grond waarvan het VAPH niet mag tussenkomen voor zorg en ondersteuning die reeds wordt betaald door een andere partij.

Voor personen die een éénmalige schadeloosstelling hebben ontvangen vóór 2018, is het zo dat het **saldo** van deze schadeloosstelling, bekomen door de oude regeling van de bewijsbare en niet-bewezen uitgaven toe te passen, zal omgezet worden naar een jaarlijkse lijfrente op 1/1/2018. Dit betekent dat de reeds in mindering gebracht bewijsbare en niet-bewijsbare uitgaven worden gerespecteerd.

Dit geldt ook voor de personen die pas na 1/1/2018 een persoonsvolgend budget toegekend krijgen, maar een éénmalige schadeloosstelling hebben ontvangen vóór 1/1/2018. Op deze schadeloosstelling zijn de oude regels van toepassing tot 1/1/2018. Deze mensen houden best hun bewijsstukken met betrekking tot de besteding van hun schadeloosstelling voor hulp van derden bij, en dit vanaf het moment dat ze de schadeloosstelling hebben ontvangen tot 1/1/2018.

Voorbeeld:

Een man heeft op 1/1/2012 een schadeloosstelling ontvangen van 500.000 euro voor hulp van derden. Hij maakt gebruik van een dagcentrum waarvoor het VAPH de ondersteuning betaalt. Onder de regelgeving van toepassing vóór 2018 mocht het VAPH de ondersteuning door het dagcentrum niet betalen, tenzij deze persoon een overeenkomst met het VAPH afsloot, op grond waarvan hij de subsidiekost jaarlijks terugbetaalt aan het VAPH. Deze persoon mocht ook andere kosten voor hulp van derden aantonen. Tenslotte bestond de mogelijkheid dat er ook een bedrag voor-niet bewijsbare uitgaven in mindering werd gebracht van de schadeloosstelling voor hulp van derden.

Op 1/1/2018 is het totaal van al de uitgaven die in mindering werden gebracht van de schadeloosstelling voor hulp van derden 140.000 euro. Dit betekent dat het saldo van de schadeloosstelling 360.000 euro bedraagt. Het is dat saldo dat op 1/1/2018 zal omgezet worden in een jaarlijkse lijfrente, en niet de initiële schadeloosstelling van 500.000 euro.

**G. Praktisch**

Het VAPH zal alle personen die onder toepassing van het cumulverbod vallen eind 2017 informeren over de nieuwe regelgeving.

Voor personen met een periodieke vergoeding zal eind 2017 in Mijn VAPH het bedrag dat moet in mindering worden gebracht van het Persoonsvolgend Budget al worden ingebracht. Zo is het definitief budget, na aftrek van de schadevergoeding, al gekend.

Voor personen met een éénmalige schadeloosstelling zullen we in stappen werken. Voor deze personen zal het VAPH eind 2017 aan de persoon met een handicap meedelen welk bedrag er in mindering zal worden gebracht van het persoonsvolgend budget voor het jaar 2018. Dit zal nog geen definitief bedrag zijn, omdat de bewezen uitgaven van 2017 nog niet volledig verrekend kunnen worden. Zo heeft de persoon met een handicap wel al een idee van het bedrag dat in mindering zal worden gebracht, en kunt u hiermee rekening houden voor het bepalen van de voucher.

Tijdens de maand maart of april zal het VAPH het definitief bedrag voor 2018 in mindering brengen in Mijn VAPH en de persoon met een handicap hiervan op de hoogte brengen.

**H. Hulpmiddelen en aanpassingen**

Voor de toepassing van het cumulverbod inzake hulpmiddelen en aanpassingen zal ook vanaf 2018 nog rekening worden gehouden met de werkelijke besteding. Hier verandert er dus niets. Dit betekent dat de persoon met een handicap deze bewijsstukken wel nog dient bij te houden, in tegenstelling tot de bewijsstukken voor hulp van derden.

**I. Geen cumulverbod bij rechtstreeks toegankelijke hulp**

Vanaf 1 januari 2015 is het cumulverbod niet van toepassing op tussenkomsten die het VAPH geeft voor rechtstreeks toegankelijke hulp. Dit betekent dat een schadeloosstelling voor hulp van derden gecombineerd mag worden met tussenkomsten voor rechtstreeks toegankelijke hulp.

# 3 Vragen?

U kunt zich rechtstreeks richten tot het juridisch team van het VAPH op het nummer 02 225 84 67.

U kunt uw vraag ook richten tot wettelijkesubrogatie@vaph.be

Met vriendelijke groeten

James Van Casteren

Administrateur-generaal