

Verzoekschrift artikel 907 lid 1 van Boek 7 van het Burgerlijk Wetboek

Aan het Gerechtshof Amsterdam:

- A. de **Stichting Beheer Deelnemersgelden in B/V-Fonds**, gevestigd te Rotterdam, verder te noemen: Stichting BD,
- B. de stichting **Stichting DES Centrum**, gevestigd te Nijkerk,
- C. de navolgende **Bedrijven**:
 - 1. de vennootschap naar Duits recht BAYER AG, gevestigd te Leverkusen, Duitsland
 - 2. de besloten vennootschap BAYER B.V., gevestigd te Mijdrecht
 - 3. de besloten vennootschap BROCACEF B.V., gevestigd te Maarssen
 - 4. de besloten vennootschap CENTRAFARM B.V., gevestigd te Etten-Leur
 - 5. de besloten vennootschap DAGRA B.V., gevestigd te Amsterdam.
 - 6. de besloten vennootschap ALLIANCE HEALTHCARE NEDERLAND B.V., gevestigd te Veghel, als rechtsopvolger van Interpharm B.V.
 - 7. de besloten vennootschap E. MERCK B.V., gevestigd te Amsterdam
 - 8. de besloten vennootschap MEDIQ PHARMA B.V., gevestigd te Utrecht, als rechtsopvolger van OPG Groothandel B.V.
 - 9. de naamloze vennootschap MEDIQ N.V., gevestigd te Utrecht, als rechtsopvolger van OPG Groep N.V., B.V. Pharbita en Pharmachemie B.V.
 - 10. de besloten vennootschap ABBOTT B.V., gevestigd te Hoofddorp, als rechtsopvolger van Solvay Pharma B.V.
 - 11. de besloten vennootschap ABBOTT HEALTHCARE PRODUCTS B.V., gevestigd te Weesp, als rechtsopvolger van Solvay Pharmachemie B.V.
 - 12. de vennootschap naar Belgisch recht UCB S.A., gevestigd te Brussel
 - 13. de besloten vennootschap UCB PHARMA B.V., gevestigd te Breda

Verder gezamenlijk te noemen: de Bedrijven

D. de navolgende Verzekeringsmaatschappijen:

1. ACE European Group Limited, gevestigd te Londen
2. Achmea Schadeverzekering N.V., gevestigd te Apeldoorn
3. AEGON Schadeverzekering N.V., gevestigd te Den Haag
4. Allianz Benelux N.V., gevestigd te Brussel, optredende als rechtsopvolger van AGF Belgium Insurance N.V., te Brussel
5. Allianz Nederland Schadeverzekering N.V., gevestigd te Rotterdam
6. AMLIN Europe N.V., gevestigd te Amstelveen en Brussel, voorheen optredende onder de bedrijfsnaam Fortis Corporate Insurance N.V. Amstelveen en te Brussel
7. Baloise Insurance N.V., gevestigd te Brussel, optredende als rechtsopvolger Van Avero Belgium Insurance N.V., gevestigd te Brussel
8. AXA Belgium N.V., gevestigd te Brussel, tevens optredende als rechtsopvolger Van Winterthur Europe Verzekeringen N.V. te Brussel
9. Delta Lloyd Schadeverzekering N.V., gevestigd te Amsterdam, tevens optredende als rechtsopvolger van Erasmus Verzekeringen B.V. te Rotterdam en De Noord- en Zuid Hollandsche Lloyd te Amsterdam
10. Fidea N.V., gevestigd te Antwerpen
11. HDI-Gerling Verzekeringen N.V., voorheen geheten HDI Verzekeringen N.V., gevestigd te Rotterdam, mede optredende namens de door H.J. Roelofs Assuradeuren vertegenwoordigde maatschappijen
12. London Verzekeringen N.V., gevestigd te Amsterdam
13. Nationale Nederlanden Schadeverzekeringmaatschappij N.V., gevestigd te Den Haag mede optredende namens de onder haar ressorterende werkmaatschappijen
14. Nationale Suisse Schadeverzekering N.V., gevestigd te Brussel
15. Reaal Schadeverzekering N.V., gevestigd te Utrecht, optredende als rechtsopvolger van Axa Schade N.V. te Utrecht en Winterthur Schadeverzekering Mij. N.V. te Amsterdam
16. "Zürich" Versicherung-Gesellschaft A.G., gevestigd te Zürich, Zwitserland, mede kantoor houdende te Den Haag onder de naam Zürich Insurance Plc Netherlands Branch en in Brussel onder de naam Zürich Insurance Plc Branch

verder gezamenlijk te noemen: de Verzekeringsmaatschappijen

allen ter zake woonplaats kiezende te Amsterdam, aan de Jachthavenweg 121 (1081 KM) ten kantore van Van Doorne N.V., advocaten notarissen en fiscalisten, van welk kantoor mr. P.N. van Regteren Altena voor hen als advocaat optreedt en zich als zodanig stelt,

I. INLEIDING

1. De hierboven onder B, C. en D , genoemde Stichting DES Centrum, Bedrijven en Verzekeringsmaatschappijen hebben tezamen met Stichting BD een overeenkomst als bedoeld in artikel 7:907 BW gesloten (de Overeenkomst), die voorziet in een regeling voor een collectieve afwikkeling van een gedeelte van schade die mogelijk verband houdt met DES-gebruik in Nederland tijdens zwangerschap in de periode 1947 tot en met 1977 en die bestaat in financiële gevolgen van handicaps die mogelijk voortvloeien uit een te vroege geboorte (Vroeggeboorteschade).
2. Partijen bij de Overeenkomst beogen met het verzoekschrift te bereiken dat de Overeenkomst op de voet van artikel 7:907 BW algemeen verbindend wordt verklaard voor hen, aan wie in de Overeenkomst een aanspraak/recht op een vergoeding voor Vroeggeboorteschade wordt toegekend (de Uitkeringsgerechtigden). Aan het slot van dit verzoekschrift is een daartoe strekkend verzoek opgenomen.
3. Ingevolge artikel 1013, lid 3 WvBRv is het Gerechtshof Amsterdam bij uitsluiting bevoegd van het verzoek tot algemeen verbindend verklaren van de Overeenkomst kennis te nemen.
4. De hierboven onder B. genoemde Stichting DES Centrum is bij het sluiten van de Overeenkomst opgetreden als behartiger van de belangen van diegenen in Nederland die door vroeggeboorte in verband met DES-gebruik schade hebben geleden. Reeds sinds omstreeks 1981 trekt Stichting DES Centrum zich de belangen aan van degenen die benadeelden zijn in verband met DES-gebruik tijdens zwangerschap en heeft zij in dat kader veel publiciteit aan de DES-problematiek in Nederland gegeven. Zij heeft vanaf 1992 de mogelijkheid geboden om zich als DES-benadeelde te laten registreren. In 2005 stonden ruim 17.000 personen als DES-benadeelde bij Stichting DES Centrum geregistreerd, onder wie een groot aantal DES-dochters met een kind dat wegens een te vroege geboorte is gehandicapt.

Stichting DES Centrum wordt algemeen beschouwd als voldoende representatief ter zake van de belangen van de DES-benadeelden waarop de Overeenkomst betrekking heeft en meent dat zij ook door Uw Hof als voldoende representatief kan worden aangemerkt.

5. De hierboven onder C. en D. vermelde Bedrijven en Verzekeringsmaatschappijen zijn te beschouwen als personen die zich bij de Overeenkomst hebben verbonden om, op de wijze en binnen de grenzen en voorwaarden als in de Overeenkomst is vastgelegd, een vergoeding voor aan DES gerelateerde schade te verstrekken.
6. Stichting BD heeft zich jegens de onder B., C. en D genoemde Stichting DES-Centrum, Bedrijven en Verzekeringsmaatschappijen verbonden om aan de in de Overeenkomst vervatte uitkeringsregeling uitvoering te geven. Zij verstrekt uit hoofde van de Overeenkomst vanaf 1 maart 2007 de uitkeringen.

II. PRODUCTIES

7. Als **Productie 1** is bij dit verzoekschrift gevoegd een exemplaar van de getekende Overeenkomst.
8. Als **Productie 2** is bij dit verzoekschrift gevoegd een exemplaar van het DES-rapport inzake de grondslagen van een uitkeringsregeling voor te vroeg geboren kinderen van DES-dochters (het Rapport). In het Rapport zijn de ontstaansgeschiedenis, de uitgangspunten en de grondslagen van de in de Overeenkomst vervatte uitkeringsregeling verwoord.
9. Bij dit verzoekschrift is niet gevoegd een lijst met de namen en de woonplaatsen van de personen die benadeeld zijn in verband met DES-gebruik tijdens zwangerschap van wie de namen en woonplaatsen bij Stichting DES-Centrum bekend zijn. In dit verband wijzen Verzoekers erop dat Stichting DES-Centrum over een computerbestand beschikt waarin van ongeveer 17.000 personen de naam en de woonplaats zijn opgenomen, welke personen zich bij Stichting DES-Centrum hebben laten registreren als iemand die mogelijk schade ondervindt door DES gebruik tijdens zwangerschap. Verzoekster verzoekt om overleg met het Hof over hoe het Hof geïnformeerd wenst te worden over de naam en de woonplaats van deze bij Stichting DES-Centrum geregistreerde personen.

III. HOOFDZAKEN VAN DE OVEREENKOMST

10. De hoofdzaken van de Overeenkomst zijn als volgt samen te vatten:

(i) uitkeringsgerechtigden

In de Overeenkomst zijn in artikel 1 als Uitkeringsgerechtigden omschreven personen

- a. die aan één of meer Vroeggeboortehandicaps lijden die zijn beschreven in Bijlage I van de Overeenkomst waarop niet een aldaar genoemde uitgesloten oorzaak van toepassing is.
- b. van wie de moeder geldt als een DES-dochter als beschreven in Bijlage I van de Overeenkomst op wie niet een aldaar genoemde uitsluiting van toepassing is.

- c. voor wie de geboorte geldt als Vroeggeboorte als beschreven in Bijlage I van de Overeenkomst.
- d. die nog in leven zijn op de dag na die waarop de beschikking waarmee de Overeenkomst algemeen verbindend wordt verklaard, onherroepelijk wordt,
- e. die het bewijs kunnen leveren, dat is beschreven in Bijlage III van de Overeenkomst.

(ii) Vroeggeboortehandicaps

De regeling ziet op lichamelijke en geestelijke beperkingen en aandoeningen die afzonderlijk en in combinatie met elkaar met een verhoogde kans na Vroeggeboorte optreden en waarvan in medische kringen naar de stand van de kennis verkregen uit wetenschappelijk onderzoek per 01-01-2013 vrij algemeen wordt aangenomen dat er een verband bestaat met Vroeggeboorte. Deze handicaps zijn middels de Vroeggeboorte verbonden met DES-blootstelling tijdens de zwangerschap waaruit de moeders (DES-dochters genoemd) van de Uitkeringsgerechtigden zijn geboren. De in de Overeenkomst erkende Vroeggeboortehandicaps zijn beschreven in Bijlage I van de Overeenkomst.

(iii) samenstelling uitkering

Voor elke handicap of combinatie van handicaps wordt een uitkering bepaald op basis van genormeerde schadecomponenten, die worden toegekend naar de mate van de blijvende invaliditeit en arbeidsongeschiktheid die de handicap(s) bij de Uitkeringsgerechtigde teweegbrengt of brengen.

De genormeerde schadecomponenten gelden voor de gehele looptijd van de Overeenkomst, met dien verstande dat deze bedragen, die zijn gesteld op het prijspeil van 2013, in elk jaar na 2013 worden verhoogd met een index van 2,5% per jaar, of een lager percentage in het geval dat het rendement op het vermogen van Stichting BD lager is dan 2,5%.

Voor het deel van de schade dat uit toekomstige periodieke bedragen is samengesteld, wordt een contante waarde berekend op basis van een rekenrente van 2,5%.

(iv) correctie van de uitkering

Op de uitkering worden verschillende correcties toegepast, die verband houden met de causale relatie tussen de DES-blootstelling en de Vroeggeboorte, respectievelijk tussen de Vroeggeboorte en de Vroeggeboortehandicaps, alsmede met de onverplichte tot standkoming van de Overeenkomst. (artikel 5 van de Overeenkomst).

(v) vaststelling van de mate van blijvende invaliditeit en arbeidsongeschiktheid

De mate van de blijvende invaliditeit en de arbeidsongeschiktheid wordt bepaald respectievelijk gecorrigeerd door twee deskundigen die door Stichting DES Centrum en Stichting BD gezamenlijk worden benoemd (artikel 11.6. van de Overeenkomst).

(vi) uitvoering van de Overeenkomst

De uitvoering van de Overeenkomst is opgedragen aan Stichting BD. Stichting BD is eveneens partij bij de Overeenkomst. Aanspraken op een uitkering kunnen alleen tegenover Stichting BD geldend worden gemaakt (artikelen 6.4. en 6.5. van de Overeenkomst).

(vii) waarborging van de uitkering en financiering van de kosten

Ter waarborging van de voldoening van het geheel van rechten op een uitkering en van de financiering van de aan de uitvoering van de Overeenkomst verbonden kosten, is door onder C. en D. genoemde Bedrijven en Verzekeringsmaatschappijen een totaalbedrag van € 20.500.000,-- ter beschikking van Stichting BD gesteld. Hiervan is een bedrag van € 16.500.000,-- aanstonds bestemd voor het doen van uitkeringen en voor de financiering van de daaraan verbonden kosten en een bedrag van € 4.000.000,-- voor het aanhouden van de zogenaamde bestemmingsreserve (artikel 6.2. van de Overeenkomst).

Indien op een zeker moment blijkt dat de gelden, die dan nog bestemd en beschikbaar zijn voor het doen van uitkeringen, niet toereikend zijn voor de in de toekomst te verrichten uitkeringen inclusief de daaraan verbonden kosten, maakt artikel 7.2.1. van de Overeenkomst het mogelijk om het tekort op te heffen door een evenredige verlaging van de dan nog toe te kennen uitkeringen of om het tekort aan te zuiveren uit de zogenoemde bestemmingsreserve.

Indien blijkt van een overschot, kan worden besloten om een aanvullende uitkering toe te kennen (artikel 7.2.2. onder a., jo. artikel 3.3. van de Overeenkomst).

(viii) verval van het recht op schadevergoeding

Degene die krachtens de Overeenkomst recht heeft op een uitkering, kan de hierboven onder C. en D. genoemde Bedrijven en Verzekeringsmaatschappijen niet meer uit welke hoofde ook aanspreken voor een vergoeding van Vroeggeboorteschade van welke aard ook in verband met gebruik van DES in Nederland tijdens zwangerschap in de periode 1947 t/m 1977 (artikel 10.1. van de Overeenkomst).

(ix) mededeling van niet gebonden willen zijn aan de Overeenkomst

Indien een in de Overeenkomst als Uitkeringsgerechtigde aangewezen persoon niet aan de Overeenkomst gebonden wil zijn nadat deze algemeen verbindend is verklaard, dient deze daarvan binnen een zekere termijn schriftelijk aan Stichting BD mededeling te doen (artikelen 9.3. en 9.4. van de Overeenkomst). De onder C. en D. genoemde Bedrijven en Verzekeringsmaatschappijen hebben het recht om gezamenlijk de Overeenkomst op te

zeggen op de grond dat de verbindendverklaring voor te weinig gerechtigden tot een vergoeding gevolgen heeft (artikel 10.2. van de Overeenkomst).

(x) aanvraag van een uitkering en beoordeling van een aanvraag

Om een uitkering te kunnen verkrijgen dient een aanvraag daartoe bij Stichting BD te worden ingediend binnen een zekere termijn en met een door Stichting BD daartoe opgesteld formulier (artikel 11.2. van de Overeenkomst).

Op een aanvraag volgt een beoordeling of de aanvrager voldoet aan de voorwaarden voor het verkrijgen van een uitkering. Het bewijs dat voldaan wordt aan de voorwaarden van de aanwezigheid van de blootstelling aan DES tijdens zwangerschap, de Vroeggeboorte en de

in de Overeenkomst erkende handicaps dient te worden geleverd met inachtneming van de bepalingen vermeld in Bijlage III bij de Overeenkomst. De beoordeling van de aanvraag geschiedt onder verantwoordelijkheid van Stichting BD. (artikelen 11.4. en 11.5. van de Overeenkomst).

(xi) bezwaar en beroep tegen een beslissing op een aanvraag

Kan een aanvrager van een uitkering zich niet met de beslissing op de aanvraag verenigen, dan kan deze eerst bij het bestuur van de Stichting BD tegen de beslissing bezwaar maken (artikel 13.1. van de Overeenkomst). Is de aanvrager het ook niet eens met de beslissing op het bezwaar, dan kan deze van die beslissing in beroep gaan bij een College van Arbiters die door Stichting Nederlands Arbitrage Instituut te Rotterdam worden benoemd. Het College van Arbiters is bevoegd de aanvraag in volle omvang te beoordelen (de artikelen 13.2. en 13.3. van de Overeenkomst jo. Bijlage IX bij de Overeenkomst).

(xii) uitbetaling van een uitkering

Zodra een toewijzende beslissing onherroepelijk is geworden vindt uitbetaling van de uitkering plaats in beginsel binnen twee maanden door overboeking naar een door de aanvrager opgegeven rekening bij een bank in Nederland (artikel 14.1. van de Overeenkomst).

(xiii) geldigheidsduur van de Overeenkomst

De overeenkomst heeft een geldigheidsduur van in beginsel tot 1 januari 2041
De Stichting BD heeft de bevoegdheid de overeenkomst te verlengen, indien dat noodzakelijk blijkt. (artikel 16.1.)

IV. SCHATTING VAN DE AANTALLEN VAN DE PERSONEN MET EEN VROEGGEBOORTEHANDICAP

11. Het aantal personen bij wie een Vroeggeboortehandicap voorkomt die naar de tegenwoordige stand van de medische kennis verband kan houden met blootstelling in Nederland aan DES tijdens zwangerschap in de periode 1947 tot 1977 en die in aanmerking zouden kunnen komen voor een uitkering, wordt geschat op maximaal 219.

De onderbouwing van deze schatting is te vinden in hoofdstuk 7 van het als productie 2 overgelegde Rapport.

V. ALGEMENE TOELICHTING OP DE UITKERINGEN

12. Aan de uitkeringen die in de Overeenkomst zijn vastgesteld, liggen de volgende overwegingen ten grondslag.

- 12.1. De Overeenkomst richt zich tot de personen, die rechtstreeks door de Vroeggeboorte die verband houdt met DES-blootstelling tijdens zwangerschap zijn getroffen. Anderen die een vergoeding aan de rechtstreeks getroffen hebben betaald – bijvoorbeeld een verzekeraar – of zelf nadeel hebben ondervonden – bijvoorbeeld een werkgever die loon heeft doorbetaald – en om die reden een schadevordering zouden kunnen hebben, worden niet in de Overeenkomst betrokken.

- 12.2. De uitkeringen zijn niet vastgesteld met het oogmerk dat de uitkering leidt tot volledige vergoeding van alle schade van een individuele gerechtigde als gevolg van de Vroeggeboortehandicap. De uitkering is een tegemoetkoming.

- 12.3. Bij de keuze voor een tegemoetkoming, de bepaling van de hoogte van de uitkeringen en het uitkeringssysteem hebben in het bijzonder de volgende, op elkaar inspelende factoren, een rol gespeeld:

- a. De Vroeggeboortehandicaps komen niet alleen afzonderlijk voor, maar ook in onbeperkte combinaties daarvan. De ernst van elke handicap (afzonderlijk en in de combinaties) is onderling verschillend. Daardoor is er sprake van een zeer grote variëteit in individuele omstandigheden en financiële gevolgen. Een collectieve afwikkeling van de schade waarbij bij iedere aanvraag de individuele omstandigheden van de aanvrager volledig in aanmerking worden genomen, zal in veel gevallen veel tijd vergen en gepaard gaan met mogelijk slepende onderhandelingen, langdurige onzekerheid voor de aanvrager en grote uitvoeringskosten.

- b. Gekozen is voor een benadering waarin van elke aanvrager de gevolgen van de Vroeggeboortehandicaps in de vorm van blijvende invaliditeit en arbeidsongeschiktheid worden gemeten, waardoor de handicaps met behulp van deze metingen aan genormeerde schadecomponenten kunnen worden gekoppeld. Daardoor is het mogelijk om de beoordeling van de aanvragen en de berekening van de uitkeringen op basis van bestaande schriftelijke medische informatie van de aanvrager betrekkelijk eenvoudig en snel uit te voeren, waarbij niettemin recht wordt gedaan aan de individuele kenmerken van de handicaps voor een uitkeringsgerechtigde. In Bijlage 4 van het Rapport zijn voorbeeldberekeningen opgenomen waardoor de potentieel gerechtigde zich een beeld kan vormen van de mogelijke uitkeringen.
- c. Als vertrekpunt voor de bepaling van de uitkering is genomen de schade waarvoor als regel geen vergoeding langs andere wegen wordt verkregen. Bijvoorbeeld zijn medische kosten en verlies van arbeidsinkomen waarvoor verzekeringsdekking bestaat, buiten beschouwing gelaten. Door deskundigen op het terrein van de letselschadeafhandeling zijn globale ramingen gemaakt van de gangbare schadecomponenten, waarbij enerzijds de letselschadepraktijk en anderzijds de uitkeringen voor DES-moeders, DES-dochters en DES-zonen in de bestaande uitkeringsregeling die sinds 2007 door Stichting BD wordt uitgevoerd, als referentie hebben gediend.
- d. Niet in het algemeen en ook niet voor de afzonderlijke gevallen staat in rechte vast dat het op de markt brengen van DES-preparaten voor gebruik tijdens zwangerschap in de periode van omstreeks 1947 tot 1977 een onrechtmatig handelen vormde.
- e. De handicaps waarvoor een uitkering wordt verstrekt, hoeven niet noodzakelijkerwijs een gevolg te zijn van Vroeggeboorte, evenmin als de Vroeggeboorte noodzakelijkerwijs het gevolg is van DES-gebruik tijdens zwangerschap. Bewijs dat de handicaps werkelijk het gevolg zijn van de Vroeggeboorte en dat het causaal verband tussen blootstelling aan DES tijdens zwangerschap en de Vroeggeboorte zonder twijfel vaststaat, wordt niet verlangd.
- f. Aan het aannemelijk maken van het gebruik van DES tijdens zwangerschap worden geen hoge eisen gesteld.
- g. Tegen de Uitkeringsgerechtigden zal niet het verweer worden gevoerd dat de eventuele schadevergoedingsvordering is verjaard.
- h. De Uitkeringsgerechtigde bespaart zich een aanzienlijke hoeveelheid kosten in verband met een gerechtelijke procedure.

Bovenstaande factoren in onderling verband beschouwd en gewogen, brengen naar de mening van partijen bij de Overeenkomst mee dat de vastgestelde uitkeringen ook wat hoogte betreft als redelijk zijn te beschouwen. Dit geldt te meer nu de beoogde

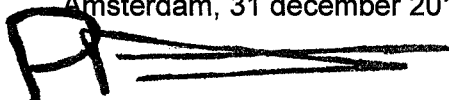
collectieve afwikkeling leidt tot een uitkering, aan de verkrijging waarvan voor de gerechtigden geen kosten van betekenis zijn verbonden.

Over de uitkeringen is meer informatie te vinden in met name hoofdstuk 5 van het als productie 2 overgelegde Rapport.

VI. HET VERZOEK

op alle bovenstaande gronden verzoeken Stichting Beheer Deelnemersgelden in B/V Fonds ,Stichting DES Centrum, Bedrijven en Verzekeringsmaatschappijen Uw Hof om de tussen hen op 11 december 2013 gesloten Vaststellingsovereenkomst in de zin van artikel 7:907, lid 1 Burgerlijk Wetboek houdende een regeling voor een collectieve partiële afwikkeling van schade die mogelijk verband houdt met DES-gebruik tijdens zwangerschap en die bestaat in financiële gevolgen van handicaps die mogelijk voortvloeien uit een te vroege geboorte, op de voet van artikel 7:907 BW algemeen verbindend te verklaren.

Amsterdam, 31 december 2013



P.N. van Regteren Altena
advocaat